



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN EN LA PUBLICACIÓN DE
FOTOGRAFÍAS Y VÍDEOS EN LA RED SOCIAL FACEBOOK Y EL
DERECHO A LA INTIMIDAD PERSONAL, LIMA NORTE, 2017

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTOR:

BRALLAND DAVID ALVARADO GARCÍA

ASESORES TEMÁTICOS:

DR. JOSÉ JORGE RODRÍGUEZ FIGUEROA

DR. MARIANO SALAS QUISPE

ASESOR METODOLÓGICO:

DR. ELEAZAR ARMANDO FLORES MEDINA

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

DERECHO PENAL

LIMA – PERÚ

2018

El Jurado encargado de evaluar la tesis presentada por don (ña)

..... Bralland David Alvarado Garcia
cuyo título es: La libertad de expresión en la publicación
..... de fotografías y videos en la red social Facebook y
..... el Derecho a la intimidad personal Lima norte, 2017.

Reunido en la fecha, escuchó la sustentación y la resolución de preguntas por el estudiante, otorgándole el calificativo de: 17 (número) DIECISIETE (letras).

Lugar y fecha 12 de Diciembre 2018

..... 
PRESIDENTE
DR. RODRIGUEZ FIGUEROA
JOSE JORGE

..... 
SECRETARIO
DR. SOLIS QUISPE, MARINO

..... 
VOCAL
Mg. FLORES MEDINA
ELEAZOR ARMANDO

Elaboró	Dirección de Investigación	Revisó	Responsable de SGC	Aprobó	Vicerrectorado de Investigación
---------	----------------------------	--------	--------------------	--------	---------------------------------

DEDICATORIA

Dedicado a todos aquellos que den su lectura
y encuentren un propósito en ella.

AGRADECIMIENTO

Le agradezco a Dios que hasta la oportunidad de hacer tesis me brindó, no todos lo hacen. En memoria de los que ya no están entre nosotros.

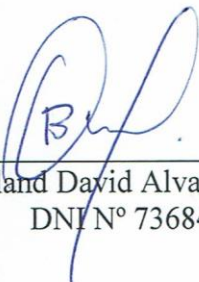
DECLARACIÓN JURADA DE AUTENTICIDAD

Yo, Bralland David Alvarado García, con DNI N° 73684586, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, declaro bajo juramento que:

1. La tesis es de mi autoría.
2. He respetado las normas internacionales de cita y referencias para las fuentes consultadas, por lo tanto, la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
3. La tesis no ha sido auto plagiado; es decir, no ha sido publicada ni presentada con anterioridad para obtener grado o título profesional alguno.
4. Los datos presentados en los resultados son reales; no han asidos falseados, duplicados ni copiados y, por tanto, los resultados que se presentan en la presente tesis se constituirán en aportes a la realidad investigada.

En tal sentido, de identificarse fraude, plagio, autoplagio, piratería o falsificación asumo la responsabilidad y las consecuencias que de mi accionar deviene, sometiéndome a las disposiciones contenidas en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, 12 de diciembre del 2018



Bralland David Alvarado García
DNI N° 73684586

PRESENTACIÓN

Señores miembros del Jurado:

La presente investigación titulada **“La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal”** que se pone a vuestra consideración tiene como objetivo general determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal. Esta investigación adquiere importancia porque dilucidará conceptos jurídicos a tomarse en cuenta para determinar el objetivo, en esta era digital donde, la ciencia jurídica debe ir a la par de los cambios sociales. Para lograr el objetivo propuesto, y al tratarse de una investigación de carácter doctrinal, el estudio va a encontrar fuentes que la sustenten en el análisis de fuentes documentales, como lo son sentencias del Tribunal Constitucional que determinan el alcance y objetivo de los derechos inmiscuidos en esta investigación; además de corroborar dicha jurisprudencia con la opinión doctrinaria de diversos autores, así como también de la propia legislación actual. Añadido a ello, se cuenta con opiniones y puntos de vista vertidos por profesionales del Derecho, canalizados a través de entrevistas.

Conforme al Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, esta investigación se desarrolla de la siguiente forma: el primer capítulo está conformado por la introducción, que consigna trabajos previos, que tienen relación directa por las categorías que se desarrollaron; además, abarca las distintas teorías relacionadas al tema de investigación, proponiendo la parte final la formulación del problema, los objetivos y los supuestos jurídicos, todos ellos, tanto generales como específicos. El segundo capítulo abarca la metodología empleada para el desarrollo de la investigación, misma que tiene un diseño de teoría fundamentada, bajo un enfoque cualitativo. En el tercer capítulo se describen los resultados obtenidos de los instrumentos aplicados (entrevista, guía de análisis documental y encuesta), para que en el cuarto capítulo se realice la discusión en base a los objetivos propuestos, y en forma subsiguiente en el capítulo quinto se arribará a las conclusiones, que dan paso a las recomendaciones que se expondrán en el capítulo sexto. Todo lo expuesto, se corrobora con las referencias bibliográficas y demás evidencias consignadas como anexos al final de la investigación.

El autor.

ÍNDICE

PÁGINA DEL JURADO	ii
DEDICATORIA.....	iii
AGRADECIMIENTO.....	iv
DECLARACIÓN JURADA DE AUTENTICIDAD	v
PRESENTACIÓN	vi
ÍNDICE.....	vii
ÍNDICE DE TABLAS.....	ix
ÍNDICE DE GRÁFICOS	x
RESUMEN	xi
<i>ABSTRACT</i>	xii
I. INTRODUCCIÓN	13
1.1. APROXIMACIÓN TEMÁTICA.....	14
1.2. MARCO TEÓRICO	22
1.3. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA.....	100
1.4. JUSTIFICACIÓN DEL ESTUDIO	100
1.5. SUPUESTOS U OBJETIVOS DE TRABAJO	102
II. MÉTODO	104
2.1. DISEÑO DE INVESTIGACIÓN	105
2.2. MÉTODO DE MUESTREO	107
2.3. RIGOR CIENTÍFICO.....	110
2.4. ANÁLISIS CUALITATIVO DE DATOS	111
2.5. ASPECTOS ÉTICOS	111
III. DESCRIPCIÓN DE RESULTADOS	113
3.1. ANÁLISIS DE ENTREVISTAS	114
3.2. ANÁLISIS DOCUMENTAL	119
3.3. ANÁLISIS DE ENCUESTAS	124
IV. DISCUSIÓN	132
V. CONCLUSIONES	152
VI. RECOMENDACIONES	154
REFERENCIAS	156
ANEXOS	163

Anexo 1: Matriz de consistencia.....	164
Anexo 2 Ficha de Validación de Guía de Entrevista	166
Anexo 2-A. Guía de Entrevista	169
Anexo 2-B. Entrevista a Estela del Pilar Hernández Rojas.....	172
Anexo 2-C. Entrevista a Karla Villalobos Carrera.....	175
Anexo 2-D. Entrevista a Jorge Luis Córdova Coronado.....	178
Anexo 2-E. Entrevista a Fitzgerald Contreras Santa Cruz	181
Anexo 2-F. Entrevista a Doris Ruiz Riancho	184
Anexo 2-G. Entrevista a Percy La Cruz Chávez	187
Anexo 2-H. Entrevista a Jessica Small Ruiz	190
Anexo 2-I. Entrevista a María Antonieta Córdova Pintado	193
Anexo 2-J. Entrevista a Héctor Gamarra Espinoza.....	196
Anexo 2-K. Entrevista a Patricia Elizabeth More Salinas	199
Anexo 3: Ficha de Validación de Análisis Documental	202
Anexo 3: Análisis Documental	205
Anexo 3-A. Análisis del EXP N° 24304 – 2009	205
Anexo 3-B. Análisis de la STC N° 6712 – 2005-HC.....	207
Anexo 3-C. Análisis de la STC N° 867 – 2011-PA	209
Anexo 3-D. Análisis de la STC N° 2976 – 2012-PA.....	211
Anexo 3-E. Análisis de la STC N° 866 – 2000-AA.....	213
Anexo 4: Ficha de Validación de Cuestionario	215
Anexo 4-A. Encuestas	218

ÍNDICE DE TABLAS

Tabla 1. Caracterización de sujetos	109
Tabla 2. Matriz de Consistencia para Elaboración De Proyecto de Investigación.....	164

ÍNDICE DE GRÁFICOS

Ilustración 1. Historia de la Libertad de Expresión	55
Ilustración 2. Historia del Derecho a la Intimidad Personal.....	94
Ilustración 3. Publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook	124
Ilustración 4. Derecho a la intimidad en la red social Facebook	125
Ilustración 5. Víctima de violación a la intimidad personal	126
Ilustración 6. Límites al publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook	126
Ilustración 7. Análisis de contenido a publicarse en la red social Facebook.....	127
Ilustración 8. Contenido confidencial de fotografías y vídeos	128
Ilustración 9. Publicación de normal penal frente a la no autorregulación	128
Ilustración 10. Desarrollo de la personalidad por acción de publicar	129
Ilustración 11. Publicación que afecta el derecho a la intimidad personal.....	130
Ilustración 12. Afectación a la intimidad personal y derechos conexos.....	130

RESUMEN

En tiempos recientes, ejercer el derecho a la libertad de expresión y que este tenga una difusión a gran escala, no siendo necesario concurrir a los tradicionales medios de comunicación (Radio, TV, prensa escrita), es una acción que ya no puede ser calificada de hazaña. El desarrollo de la tecnología junto al internet hizo posible el desarrollo de redes sociales, entre ellas Facebook. En esta red social convergen los dos derechos fundamentales materia de esta investigación, hablamos de la libertad de expresión y el derecho a la intimidad personal. Ambos derechos se encuentran reconocidos constitucionalmente, pero lo que se discute aquí es si la red social Facebook es equiparable en concepto de difusión a los clásicos medios de comunicación social. La vulneración al derecho a la intimidad personal se encuentra prescrita en el artículo 154° del Código Penal, pero delimita como circunstancia gravante de difusión tan solo a los medios de comunicación social. No existe norma expresa en el Perú que declare que las redes sociales son medios de comunicación social. Por lo que, de suscitarse una acción delictiva conforme lo prescribe el citado artículo, la difusión de fotografías o vídeos a través de la red social Facebook, que vulneren el derecho a la intimidad, deviene en un vacío legal.

Palabras Claves: Libertad de expresión, Intimidad personal, Medios de comunicación social, Redes sociales, Facebook, Difusión, Vulneración

.

ABSTRACT

In recent times, exercise the right to freedom of expression and that this has a large-scale dissemination, not being necessary to attend the traditional media (Radio, TV, print), is an action that can no longer be qualified of feat. The development of technology together with the internet made possible the development of social networks, including Facebook. In this social network converge the two fundamental rights matter of this investigation; we speak of freedom of expression and the right to personal privacy. Both rights are constitutionally recognized, but what is discussed here is whether the social network Facebook is comparable in terms of dissemination to the classic means of social communication. The violation of the right to personal privacy is prescribed in Article 154 of the Criminal Code, but limits as a serious circumstance of dissemination only to the media of social communication. There is no express norm in Peru that declares that social networks are means of social communication. Therefore, if a criminal action is qualified according to the aforementioned article, the dissemination of photographs or videos through the social network Facebook, which violate the right to privacy, becomes a legal vacuum.

Keywords: Freedom of expression, Personal privacy, Social media, Social networks, Diffusion, Vulneration.

I. INTRODUCCIÓN

1.1. APROXIMACIÓN TEMÁTICA

En un panorama internacional, la confrontación entre el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la intimidad personal ha creado escenarios de vacíos jurídicos. Así, con el avance de la tecnología y la proliferación de redes sociales en el universo digital, se ha previsto la regulación de estos derechos intervinientes. Es el caso de la red social Facebook, donde la interacción crea relaciones sociales no visibles fácticamente; pero de igual importancia para el desarrollo personal. Legislaciones pertenecientes a la Unión Europea que han sido pioneras en sancionar afectaciones a la intimidad personal en internet por el indiscriminado uso del derecho a la libertad de expresión; y dar concepto a figuras jurídicas como el derecho al olvido en internet.

Nuestro ordenamiento jurídico constantemente se va modificando de acuerdo al contexto nacional y con disposiciones legales en pro de mejoras para nuestra sociedad, para ello, se requiere conocer las distintas afectaciones y/o vacíos legales que dejan al descubierto y sin protección nuestros derechos. Los derechos protagonistas de un conflicto latente son: la libertad de expresión y el derecho a la intimidad personal, esto en redes sociales. Ambos derechos son indispensables para una mejor convivencia, ya que norma nuestra conducta y reglan nuestras acciones en sociedad.

El derecho a la intimidad personal se encuentra normado en el artículo 2° inciso 7 de nuestra Carta Magna, así mismo, el derecho a la libertad de expresión se encuentra normado en el inciso 4 del mismo artículo, se entiende entonces, que ambos derechos encuentran su protección a nivel constitucional. La vulneración y/o afectación a la intimidad personal se encuentra sancionada en el artículo 154° de nuestro Código Penal, y el proceso inicia por acción de parte de quien se considere afectado. Sin embargo, se aprecia del citado artículo, que sanciona la afectación a la intimidad personal, solo cuando esta se materialice a través de “medios de comunicación social”, y es aquí donde se presenta la problemática, respecto de la protección de la intimidad personal en redes sociales, que al día de hoy viene a ser un vacío legal en nuestro ordenamiento jurídico.

En Lima Norte, sector de la capital que alberga ocho distritos, y cuyo órgano jurisdiccional de máxima instancia es la Corte Superior de Justicia de Lima Norte, son los magistrados quienes dan cuenta de los vacíos legales o deficiencias normativas que se presenten, por el surgimiento de un nuevo escenario de confrontación entre derechos. De acuerdo al artículo

21° de la Ley Orgánica del Poder Judicial y el artículo 107° de nuestra Carta Magna, los jueces tienen iniciativa legislativa. Debiendo dar cuenta por intermedio del Consejo Ejecutivo del Poder Judicial al Congreso de la República y al Ministerio de Justicia. No obstante, de las disposiciones legales que se han promulgado para la salvaguardia de la intimidad personal, ninguna sanciona directamente la afectación a la intimidad personal por el ejercicio indeterminado del derecho a la libertad de expresión.

La última encuesta realizada por el INEI, sobre afectaciones a la intimidad y derechos conexos en el año 2017, concluyen que de las 355,876 denuncias presentadas hasta el año 2016, 155 de ellas corresponden a delitos contra la intimidad; sin embargo, en el 2015 se hacía una encuesta por la misma Institución donde el 33,0% de los peruanos opinó que primero que todo se debe respetar el derecho de todas las personas, colocando así en segundo lugar la libertad para expresarnos con un 30,8%. Por lo expuesto, se acredita con datos estadísticos que existe afectación a la intimidad personal.

Así, ha quedado en evidencia la existencia de un vacío normativo respecto del ejercicio excesivo de libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook cuando afectan la intimidad personal; ello se puede apreciar de las publicaciones de contenido fotográfico o audiovisual que realizan profesionales de la salud en sus redes sociales exhibiendo a sus pacientes en condiciones sumamente personales e íntimas, publicaciones de contenido sexual que realizan terceras personas en grupos abiertos o cerrados de la red social Facebook por el solo hecho de tener dominio y propiedad de su cuenta personal en la citada red social, y en un panorama *sui generis*, publicaciones que realiza el titular de una determinada cuenta de Facebook donde aparecen terceras personas sin su consentimiento.

Algunas de las probables causas son: la falta de conocimiento del derecho a la intimidad que le asiste a toda persona por su condición de tal, el morbo social que genera publicar material fotográfico o audiovisual de contenido pornográfico, o el derecho de propiedad y uso que genera el ser dueño de una cuenta personal de Facebook, en correlación con su derecho a la libertad de expresión, para realizar las publicaciones que guste. Entonces queda acreditado que existe un problema latente en la confrontación de los citados derechos en un contexto de redes sociales, una de ellas, la red social Facebook.

Por lo tanto, la protección de la intimidad personal al día de hoy, si bien se encuentra prevista y regulada como un derecho reconocido a cualquier ciudadano peruano, no obstante, se hace necesario sancionar su afectación cuando esta se materialice a través de la red social Facebook y de las redes sociales en general. Este vacío legal debe regularse, por ende, añadirse dentro del contenido del artículo 154° del Código Penal.

Antecedentes nacionales

Arce (2017) desarrolló una investigación sobre “Fenomenología del correo electrónico comercial no solicitado (*spam*) y su incidencia sobre el derecho fundamental a la intimidad en el Perú”, mediante ella se planteó explicar la incidencia del correo comercial no solicitado en el derecho a la intimidad, analizando jurisprudencia y doctrina en nuestro ordenamiento jurídico respecto de dicha incidencia. El instrumento para desarrollar su investigación fue el análisis de fuente documental. Concluyó que, en la actualidad el derecho a la intimidad se ve empañado de ambigüedad, situación que constantemente lo hace colisionar con otros derechos (información, libertad de prensa, libertad de expresión) en la legislación y en la doctrina nacional no se ha delimitado los alcances del derecho a la intimidad.

Lo expresado por el autor, hace referencia a la colisión entre el derecho a la intimidad y el derecho a la libertad de expresión, entre otros. En el contexto en que desarrolla su investigación, es el derecho a la intimidad personal que no se encuentra delimitado ante las injerencias arbitrarias por parte de terceros, que sin el consentimiento de quien es titular, sobrepasa límites que en nuestro ordenamiento jurídico configuran faltas contra la intimidad personal. Argumenta que tanto en nuestra doctrina como en nuestra legislación el derecho a la intimidad personal no se encuentra debidamente enmarcado en un marco legal, que tenga la capacidad de proteger sus alcances y sancionar su afectación ante la injerencia arbitraria de terceros.

Rosales (2017) en su tesis: “El derecho a la Libertad de expresión y la Dignidad de la persona”, en la investigación que desarrolló planteó identificar mediante tratados internacionales y otros cuerpos normativos, la existencia de algún mecanismo que evite la vulneración de la dignidad humana respecto de la libertad de expresión, equiparándola en nuestro ordenamiento jurídico si ésta es absoluta o no. Para ello, empleó como instrumento el análisis de fuente documental. Concluyó que, en nuestro ordenamiento jurídico no existe un órgano expreso que proteja la dignidad humana frente a la vulneración por parte de la

libertad de expresión, la dignidad se ha visto tantas veces afectada por medios informativos del tipo farándula, y el último recurso para hacer valer este derecho fundamental innato es recurrir a denuncias o demandas, por lo tanto, en nuestro ordenamiento jurídico la libertad de expresión en su extensión de libertad de prensa es superior al derecho a la intimidad.

El autor desarrolla su investigación en el contexto de enfrentamiento del derecho a la libertad de expresión en su extensión de libertad de prensa, frente al derecho a la dignidad, que es un derecho conexo al derecho a la intimidad personal. De su conclusión se infiere que existe una afectación a la dignidad humana por la excesiva libertad de expresión que ejerce la prensa, y que no existe un organismo que determine una sanción para aquellos individuos que cometan infracciones y/o vulneren la dignidad de determinada persona. Un mecanismo de *última ratio* es la interposición de una denuncia para que el Poder Judicial conforme a su causa proceda a determinar la responsabilidad del denunciado, debido a la carga procesal, que no es un factor de excusa, pero sí una realidad latente, terminar un proceso en sede judicial toma bastante tiempo, lapso en el que la afectación a la intimidad sigue incólume.

Aponte (2015) en su tesis “Vulneración del derecho a la intimidad de los niños por publicación de imágenes en las redes sociales”, mediante su investigación planteó determinar la vulneración del derecho a la intimidad en niños de entre 08 a 12 años de edad por la publicación de fotografías en redes sociales sin su consentimiento previo o el de sus progenitores. Aplicó como instrumento una encuesta a 63 niños (08 a 12 años de edad) de la I.E.P. Abraham Valdelomar. Concluyó que, las redes sociales en general y mediante un buen uso pueden ser plataformas de mejora laboral, educacional, entre otras, pero que el uso irracional de las redes sociales vulnera el derecho a la intimidad porque se carecen de suficientes mecanismos de control que regulen su uso.

La investigación del autor, se encuentra enmarcada en la vulneración a la intimidad de los niños a través de las redes sociales. Se infiere que, para no atentar contra la intimidad de un menor de edad, materializando su afectación a través de las publicaciones de imágenes suyas que se realizan en redes sociales, se requiere del consentimiento de ellos o el de sus progenitores. Para este contexto descrito por el autor, el consentimiento viene a ser el mecanismo legal que debe estar interpuesto entre el derecho a la intimidad y el ejercicio de la libertad de expresión por parte de un tercero. Respecto al consentimiento, para nuestro ordenamiento legal este debe estar expresado por un agente jurídicamente capaz, los menores de dieciocho años carecen de la capacidad para otorgar consentimiento, salvo los mayores

de dieciséis años en las circunstancias que prescribe nuestro Código Civil; por lo tanto, el consentimiento para la publicación de imágenes o fotografías en redes sociales que incluyan a niños, necesariamente se requiere del consentimiento de los padres, tutores, curadores, o de quien haga su vez.

Rojas (2015) en su investigación “Las nuevas formas de materialización de la libertad de expresión y la vulneración del derecho a la intimidad de la persona”, mediante el desarrollo de su investigación se proyectó a conocer el conflicto entre el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la intimidad en las redes sociales, conocer los mecanismos de solución existentes para dirimir los conflictos que acarrea su confrontación y conocer sus aspectos para una debida ponderación. Empleó como instrumentos: técnicas de entrevista y encuesta aplicada a 50 personas relacionadas al ámbito jurídico (estudiantes de derecho, abogados, jueces). Concluyó que, el derecho a la libertad de expresión cuenta con diversos instrumentos para su materialización como son las redes sociales, de ello, se aprecia que la población emite un mayor juicio de valor del derecho a la intimidad sobre el derecho a la libertad de expresión, pero que no existen mecanismos que resulten de eficacia para su regulación adecuada.

De la investigación desarrollada por el autor, se infiere que es conocedor del conflicto que suscita la confrontación del derecho a la libertad de la expresión frente al derecho a la intimidad personal, y por ello, centro su búsqueda en la existencia de algún mecanismo legal para la solución del conflicto dirimente. Arribó a la conclusión que no existe mecanismo legal que tenga la capacidad de poder sostener y brindar una solución al conflicto que se suscite entre los citados derechos. A pesar de que la población es consciente del valor del derecho a la intimidad personal sobre el derecho a la libertad de expresión, en el contexto en que esta última se materializa a través del uso de las redes sociales, y siendo tal conflicto una realidad latente que merece protección legal, no existen normas que protejan el derecho a la intimidad personal cuando su afectación se materializa a través de la redes sociales, el único artículo en el Código Penal que sanciona la afectación a la intimidad personal, no prevé tal situación.

Esperilla (2016) en su tesis “El rol del Estado Peruano en la protección del derecho a la intimidad en relación al uso de las redes sociales” con el desarrollo de su investigación planteó conocer las políticas que tiene el Estado peruano para la debida protección del derecho a la intimidad de la persona humana en el contexto del uso de las redes sociales. Los

instrumentos que empleó para desarrollar su investigación fueron el Análisis de fuente documental y la entrevista aplicada a cinco abogados especializados en la materia. Concluyó que, no existe protección por parte del ordenamiento jurídico para el derecho a la intimidad en el contexto de las redes sociales, las normas existentes resultan insuficientes.

La investigación realizada por el autor prescribe el atentado contra la intimidad personal en redes sociales, por lo que se infiere, que tal situación se produce, por el uso indeterminado, excesivo e irracional del derecho de contraparte, es decir, el derecho a la libertad de expresión. Sobre algún mecanismo legal que proteja el derecho a la intimidad personal en redes sociales, no existe, dado que las normas existentes resultan insuficientes. Al hablar de estas normas, se encuentra el artículo 154° del Código Penal que sanciona la afectación al derecho a la intimidad personal, pero no prevé su afectación a través de redes sociales; y leyes como Ley de protección de datos personales N° 29733 y Ley de delitos informáticos N° 30096, pero ambas sancionan el indebido uso de los datos personales, que configuran una parte de la intimidad personal. Entonces como lo dice el autor, resulta insuficiente la protección a la intimidad personal, más si no existen mecanismos legales que la protejan de su afectación a través de plataformas virtuales.

Antecedentes internacionales

Gómez (2017) en la tesis “Protección Penal de la esfera privada (intimidad) frente a terceros particulares en materia informática” estudió el tratamiento jurídico que se le debe brindar a la ciberdelincuencia considerando que el derecho a la intimidad no se encuentra regulado como derecho fundamental en su ordenamiento jurídico, además analizó la intervención del Estado que resulta de suma importancia y es fundamental para la relación que se suscita entre personas particulares. Para desarrollar su investigación empleó como instrumento el Análisis de fuente documental. Concluyó que, en virtud de normas de carácter supranacional el estado mexicano se encuentra en la obligación de proteger el derecho a la intimidad de sus ciudadanos, ya que el derecho a la intimidad construye el sano y libre desarrollo de la personalidad.

La investigación desarrollada en México, permite dar cuenta que no en todos los países el derecho a la intimidad personal configura un derecho fundamental para el ordenamiento jurídico, a diferencia del Perú donde el derecho a la intimidad encuentra una protección constitucional, en México no sucede tal cosa. Con su investigación la autora concluye que

el derecho a la intimidad es un eje primordial para el desarrollo de todo ser humano, esto es, en el aspecto personal, salvaguardar su protección frente a las afectaciones mediante la informática, requiere medidas y mecanismos que otorgue el Estado. Como el derecho a la intimidad no se encuentra regulado en su ordenamiento legal, se hace necesario que dicha protección provenga de normas de carácter supranacional; tal es así que uno de ellos podría ser la Declaración Universal de los Derechos Humanos, ya que México como el Perú son dos de los cuarenta y ocho países que votaron a favor de la dación de dicha declaración.

Volpato (2016) en su tesis “El derecho a la intimidad y las nuevas tecnologías de la información” investigó la garantía que brinda el Estado sobre un ámbito reservado (intimidad) de la vida de una persona humana, frente al conocimiento que obtengan terceras personas sobre este ámbito, en relación con el uso intensivo de las distintas redes sociales. El instrumento de la investigación fue el análisis de fuente documental. Concluyó su investigación identificando que el gran avance que ha tenido la tecnología en los últimos años ha multiplicado las probabilidades de afectación del derecho a la intimidad de las personas humanas. El derecho a la intimidad faculta a su titular exigir tanto del Estado como de terceros abstención, en mérito a que el titular de este derecho es el único quien puede disponer su conocimiento.

La investigación desarrollada en España, que cuenta con una ley de protección de datos personales desde el año 1999, conforme al avance que ha tenido la tecnología y con ello la creación de plataformas virtuales para la interacción de seres humanos, se ha creado un nuevo escenario para la colisión del derecho a la intimidad frente al derecho a la libertad de expresión, y tal situación ha quedado acreditada con la investigación de la autora. De su conclusión se aprecia que la protección que merece el derecho a la intimidad, corresponde otorgarla al Estado, el titular del derecho, en su condición de tal, es quien tiene todas las prerrogativas de ley para hacer factible su cumplimiento. Entonces se infiere, que se requiere del consentimiento del titular para que su intimidad no se vea afectada, tal inferencia resulta lógica, si equiparamos el concepto de propiedad a este caso. En igual importancia cabe resaltar que, al pertenecer España a la Unión Europea, desde el año 2014, fecha en la que se determinó mediante sentencia el concepto de derecho al olvido en internet, los datos de las personas naturales encuentran mayor protección.

Saavedra (2016) en su tesis “La protección de la intimidad frente a la red Internet: Perspectivas internacionales y situación en Chile” estudió la concepción del derecho a la

intimidad desde sus albores hasta la actualidad, para comprender su nueva concepción frente a la evolución de la red internet. Empleó como instrumento de su investigación el Análisis de fuente documental. Concluyó que, dado el gran avance que ha tenido la tecnología, se han suscitado nuevas situaciones en las que el derecho a la intimidad se ha visto vulnerado. La jurisprudencia nacional va a tener que establecer criterios de regulación de protección del derecho a la intimidad en su colisión con el avance tecnológico.

En esta investigación desarrollada en Chile, el autor hace especial énfasis en estudiar el derecho a la intimidad en tiempos modernos, es decir, en la llamada era tecnológica, que al día de hoy encuentra un gran despliegue por parte de los seres humanos, quienes han visto en su uso un sinnúmero de satisfacciones y ayuda en los pormenores del acontecer diario, tal es así que, ha suscitado nuevas formas de socializar entre las personas creando relaciones a través de plataformas virtuales. De las relaciones que se produce a través de las redes sociales, surgen situaciones en las que el derecho a la intimidad se ve vulnerado, por lo que, en Chile la jurisprudencia va a tener que delimitar los alcances de los derechos que intervienen una relación virtual. De ello, deducimos que en el citado país aún no se han definido de manera legal las vulneraciones a los derechos a través de las redes sociales, situaciones que configuran un vacío legal.

Ramírez (2017) en su tesis “Libertad de expresión y Responsabilidad Civil en el uso de las Redes Sociales” investigó los alcances y los límites que existen para el uso de la libertad de libertad de expresión en un marco de internet a través de las redes sociales. Como instrumento de su investigación empleó el Análisis de fuente documental. Concluyó que los límites o alcances que tiene el derecho a la libertad de expresión no varía aun cuando esta se ejerza a través de plataformas virtuales como son las redes sociales, sobre la intimidad en redes sociales es el mismo usuario quien tiene la potestad de decidir que material publicar y cuáles no.

En esta investigación desarrollada en Costa Rica, la autora investigó los límites del derecho a la libertad de expresión, concluyendo que, en el uso de las redes sociales, los usuarios deben tener en cuenta que los límites son los mismos que existen en el mundo real, se infiere entonces que respetar el derecho del otro viene a ser este límite. En redes sociales, uno de los derechos que entra en colisión con la libertad de expresión viene a ser el derecho a la intimidad personal, aquí la autora concluye que solo el titular de la cuenta de determinada red social, es el único que puede decidir sobre las publicaciones que realice; tal afirmación

es totalmente acertada, pero también se debe tener en cuenta la situación de contraparte, que se suscita cuando la potestad de publicar determinada imagen u otro contenido, escapa de las manos de quien se ve inmiscuido, pero cuando se le debería solicitar su consentimiento, simplemente tal acción no la realiza el tercero, vulnerando así, el derecho a la intimidad.

Calderón (2016) en su tesis “La Libertad de Expresión: Contenido y Límites en Nicaragua” se planteó investigar la trascendencia de la libertad de expresión, de ser un valor a ser reconocido como un derecho fundamental, además de conocer sus límites cuando este derecho colisiona con el derecho a la intimidad personal entre otros. Para desarrollar su investigación empleó como instrumento el Análisis de fuente documental. Concluyó que el derecho a la libertad de expresión se convierte en fundamental porque forma parte de las bases de un ordenamiento legal, sobre los límites a su uso, el mejor criterio lo constituye el de proporcionalidad, ya que ningún derecho es superior a otro.

La investigación desarrollada en Nicaragua, la autora realizó una investigación sobre el derecho a la libertad de expresión y sus alcances, emitiendo una conclusión bastante acertada respecto al carácter fundamental de tal derecho, ya que su esencia encuentra su nacimiento en el propio desarrollo social de todos los individuos que conforman una sociedad, en la que sus relaciones se encuentran resguardadas por la prescripción de derechos en su ordenamiento legal. Sobre los límites de cada derecho, indicó que ante una confrontación, el mejor criterio para resolver las diferencias es el de proporcionalidad, se infiere entonces, que los derechos como tal, no tienen límites plenamente establecidos, sino que cada uno de estos se identifican en un test de proporcionalidad, que como es sabido lo realiza un ente jurisdiccional, pero antes de aplicar tal criterio, es necesario que cada persona conozca o infiera los límites de sus acciones que se vean amparadas en derecho.

1.2. MARCO TEÓRICO

Derechos Humanos

El concepto que se brinde respecto de los derechos ha de estar siempre influenciada por el contexto en el que se encuentra el autor. Se llama derechos humanos a una lista elaborada por los representantes de las Naciones más poderosas e influyentes del mundo. Es en este compendio de carácter legal que los derechos naturales (ya existentes) pasaron a llamarse derechos fundamentales por estar reconocidos por las normas de mayor jerarquía de cada país. Estos derechos le son inherentes al ser humano por su sola existencia, y contribuyen

tanto a su perfeccionamiento individual como social. Los derechos humanos no son excluyentes, asisten a cualquier persona, nadie tiene la autoridad de decidir qué derechos le asisten a una persona y que derechos no. El respeto de los derechos no solo debe ser propiciado por el Estado, sino también por sus ciudadanos. En conclusión, primero fue el hombre, mucho antes del derecho positivo y del mismísimo Estado, sus derechos son naturales, ahí radica su esencia. (Albert, 2014, pp. 29-34).

A partir del término de la segunda guerra mundial empieza un periodo de positivización internacional de los derechos humanos. El Perú como Estado miembro de la Asamblea General de la ONU, el 10 de diciembre de 1948 en la ciudad de París, aprobó y suscribió la Declaración Universal de Los derechos Humanos. Según González (2007) “La importancia de esta declaración radica en que resumía y sintetizaba las demandas de derechos que se habían realizado durante los siglos anteriores” (p. 38). Por lo tanto, el reconocimiento constitucional que hoy se brinda a los derechos de libertad de expresión y derecho a la intimidad, representan la basta historia de movimientos sociales en pro de su reconocimiento. Por lo tanto, no se debe dejar que el arduo trabajo que tuvo como frutos, que hoy en día tales derechos tengan preponderancia en la vida de todo ser humano, haya sido en vano. Respetar la inalienabilidad, la universalidad y carácter absoluto de todos los derechos en general, corresponde a una hermandad social, que ser abanderados de respeto hacia el otro sea la principal consigna.

En derecho positivo, Karel Vasak fue el primero en realizar una clasificación tripartita de los derechos humanos. Se hace esta distinción en base a hitos históricos en los que la humanidad clamó por el reconocimiento de sus derechos. Es así que la primera clasificación que se realiza tiene su influencia en el “sentido de libertad”, los ciudadanos pedían del Estado el reconocimiento de sus derechos a expresarse, ser oídos, libertad de religión y de conciencia, a no ser sometidos a tras inhumanos, entre otros derechos; esta conglomeración de derechos lleva por nombre “Derechos civiles y Políticos”. La segunda clasificación es nombrada “Derechos Económicos, Sociales y Culturales” y tienen su origen en la demanda a “la igualdad”; si bien ya se contaban con derechos civiles y políticos, ahora la necesidad se volcaba a que estos sean respetados por el Estado. La tercera clasificación responde a los derechos de “La paz, el libre desarrollo y la protección al medio ambiente” que vienen a ser la concretización de todos los derechos antes reconocidos, corresponden a una necesidad de “solidaridad” (Heredia, 2004, pp.32-44).

El respeto de los derechos humanos constituye la victoria de una inagotable lucha en la que participaron muchas personas en años antecesores. Estos derechos están orientados a la íntegra protección que se le debe brindar a la persona, por ser de vital importancia para el completo desarrollo y libertad del ser humano. Una libertad que garantice cada Estado a sus ciudadanos, donde se establezca y delimite que cada acción tiene consecuencias sean éstas positivas o negativas. Las consecuencias negativas se sancionan conforme a cada disposición normativa de cada país, tal es así que, debe tenerse en cuenta que una sociedad sin derechos reconocidos, es una sociedad sin base para el buen desarrollo de su población. En el (2009) Castillo señaló que: “El hombre, por su condición de tal (humanidad), es poseedor de los derechos humanos” (p.25). Y es que el hombre, en razón de su humanidad, lleva consigo de forma inherente la posesión de sus derechos, el reconocimiento que le brinda la referida Declaración se hace extensivo a cada Nación miembro de la Organización de las Naciones Unidas, y se ve reforzada por el ordenamiento jurídico nacional, la jurisprudencia y la doctrina nacional e internacional.

Los Derechos Humanos y la Internet

La Internet es una herramienta tecnológica creada por los seres humanos, pero se encuentra desarrollada en un mundo virtual. Ha tenido su auge en pleno siglo XXI, se encuentra comprendido dentro de las nuevas tecnologías, dentro de sus múltiples usos se trata de una herramienta que permite una comunicación bidireccional entre sus usuarios, permite una interacción veloz. En colaboración con los modernos dispositivos tecnológicos se ha hecho de múltiples funciones, con la capacidad de interconectar a personas alrededor del mundo. Sanjurjo (2015) afirma que “En la actualidad parte de nuestra realidad la conforma Internet, que en el ámbito de la comunicación ha tenido un avance y alcance masivo, revolucionando el mundo digital” (p. 32). Gracias a Internet se ha vuelto más dinámico el fenómeno denominado “Globalización”, y es que, al estar presente en distintos ámbitos de la vida de la mayoría de los seres humanos, y con una proyección global, se ha vuelto indispensable para el normal funcionamiento cotidiano de la vida de un ser humano. Un mundo digital cada vez más provisto de recursos que derriba barreras, tales como la nacionalidad, el idioma, la religión, entre otras.

La Internet sirve de medio de comunicación e interacción a escala global. Antaño, se tenía como principales medios de comunicación social a la radio y televisión, que provistos de dispositivos de última tecnología eran y son de un alcance masivo, empero Internet se ha

alzado como una nueva herramienta que permite la divulgación de información a gran escala. Quizás, no esté comprendido dentro del clásico concepto de “medios de comunicación social” pero de su utilidad se denota que es un concepto equiparable. En el (2010) Malpartida señaló: “La característica principal de Internet es la interacción entre sus usuarios, ya que no solo se recibe y escucha la información, sino también, permite responder canalizando la información de forma bidireccional” (p.338). Y es que, a diferencia de los clásicos medios de comunicación social, Internet permite la interacción entre sus usuarios (una persona puede a la vez ser emisor y receptor) tal como sucede con la interacción personal, pero Internet ha hecho de esta interacción, una virtual. Entonces, se puede decir que el mundo digital en el que se desarrolla la Internet, tiene similares características de interacción con el mundo real, lo que hace más atractivo y dinámico su uso.

La llegada del internet ha revolucionado lo cotidiano en la vida de una persona, abarca muchos los ámbitos de su desarrollo, en algunos casos hasta ocupa sus más íntimos secretos. Es una realidad que cada vez más integra el mundo digital con el mundo real, y como todo acontecimiento revolucionario social, trae consigo una serie de ventajas y otras situaciones que colisionan con distintos derechos. Por ello, se hace indispensable que el derecho como ciencia, pueda regular las distintas situaciones en las que interactuar por internet deja al descubierto y en constante vulneración muchos derechos. Sanjurjo (2015) revela que “[...] En cada momento histórico suscitado a lo largo de la historia universal, las ciencias jurídicas han sabido adaptarse, la internet no debe ser la excepción” (p.33). Y es que la naturaleza de la actividad social es evolutiva, aunado al gran avance del desarrollo de la tecnología, deben desarrollar una simbiosis. Por ahora, queda una ardua labor para trabajar en los lineamientos que protejan los diferentes derechos que a diario se ven colisionados con esta realidad latente. Es importante tener en cuenta que, al día de hoy, ejercer un control sobre la información difundida en internet resulta complicado, pero no imposible. Que la capacidad que tiene el ser humano de adaptarse a los cambios se vea más manifiesta que nunca en estos tiempos.

El uso del internet es dinámico con capacidad de editar el mensaje que se brinda. Es tan dinámico su uso, que permite información e interacción en tiempo real, en cuanto a la edición del mensaje a enviarse permite que pueda editarse en tiempo real, sin necesidad de previa producción como sí sucede con la radio y televisión. Enríquez (2014) revela que “[...] La Internet dentro de sus múltiples variantes tiene a la edición digital que puede realizar el

emisor del mensaje, ya que se cuenta con muchas facilidades técnicas” (p.168). La capacidad que se tiene de poder editar un mensaje emitido a través de internet, brinda la facilidad de poder enmendar errores con rapidez. Su funcionalidad está en relación a la variante de edición, que como en la vida real se enmienda un error a través de unas disculpas ya sean públicas o privadas, se puede expresar disculpas a través de este mismo medio. Internet brinda la facilidad de ganar tiempo en muchos aspectos, el tiempo es fundamental cuando se comete un agravio.

DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN

Es un derecho reconocido en distintos ordenamientos jurídicos alrededor del mundo, nace como figura jurídica para el reconocimiento de todo ser humano que tiene libertad en su capacidad de expresarse, a través, de distintos medios como el habla, la expresión corporal, el lenguaje escrito, representaciones gráficas, entre otros. La libertad de expresión, en la legislación peruana encuentra su reconocimiento y protección a nivel constitucional en el artículo 2° inciso 4, y como reconocimiento supra constitucional se encuentra establecido en el artículo 19° de la Declaración Universal de los Derechos Humanos, disposición a la que el Perú se encuentra adscrita desde el año 1948, es decir, desde la fecha de su publicación. Es común que la libertad de expresión sea ampliamente usada por profesionales dedicados a la comunicación de ideas e información de noticias, es por ello que, en ese contexto uno de los límites a dicha libertad lo constituye la autorregulación. Así, Álvarez declaró:

En el contexto del derecho a la libertad de expresión que desarrolla la Convención Americana, no le corresponde al Estado determinar las correcciones que se pudieran realizar a las informaciones u opiniones emitidas sobre todo por personal que se encuentre capacitado para dicha acción; además, de los estándares éticos que deba contener la información emitida. Todo ello, corresponde a la autorregulación acaecida en cada profesional o promoción que se deba hacer respecto de buenas prácticas, es decir, desarrollar su profesión a la luz de la buena fe como principio y con mucho sentido de responsabilidad (2017, p.51).

La libertad de expresión un derecho fundamental concedido a la persona humana para expresar sus emociones, sentimientos, etc. Desde los albores de la humanidad, como seres humanos siempre se ha tenido la inquietud de expresar sentimientos convertidos a pensamientos, para ello se emplea el lenguaje. El ser humano tiene la capacidad y se le es permitido expresar pensamientos, sentimientos, emociones, etc., siempre y cuando, se guarde el debido respeto para con la sociedad en general. Hoy en día, el alcance que tiene el ser humano para poder difundir sus pensamientos, sentimientos, inquietudes, etc., es de una

escala masiva, incluso muchas en la mayoría de casos sin límite de fronteras; el uso de dispositivos electrónicos que emplean moderna tecnología para el uso de la Internet, permite que mediante distintas plataformas digitales se pueda hacer eco de lo que se desea expresar. Esta capacidad de expresión ha sobrepasado los límites de lo impensable, pero en una sociedad cada vez más tecnológica, se debe tener la convicción que la expresión convencional que se poseía ahora tiene un concepto evolucionado. Como concepto evolucionado en redes sociales, se hace necesario delimitar los alcances de su actuación, se tiene que generar simbiosis entre lo jurídico y lo práctico.

Ahora, continuando con el ejercicio de la libertad de expresión, conteniendo la autorregulación como límite para su adecuado empleo en las opiniones vertidas en un Estado de derecho, es necesario tener en cuenta que dicha característica constituye parte fundamental a la no violación de otros derechos. Se trata de una característica propia de la libertad que se concede al ser humano, además de considerarse un límite que tiene su observancia directa en el individuo que emite su opinión u expresa su sentir. La Convención Americana de Derechos Humanos (en vigor desde el día 18 de julio del año 1978) en su artículo 13° inciso 1 reconoce la libertad de expresión como el derecho que tiene toda persona y pueda materializarla por el medio de su elección. Así, Pudephatt indicó:

Diferente es el caso cuando se trata de contenido ilícito vertido, sobre todo a través de la internet, en este escenario la autorregulación ya perdió su connotación porque al haber traspasado la barrera de lo legal, es cuando el Estado tiene que hacer su intervención a través de sanciones a quienes promueven este tipo de actos ilícitos bajo el amparo de ejercer su libertad de expresión. Asimismo, existen muchos sujetos que llegan a reconocer su actuar desmedido y se autorregulan, contribuyendo a un mejor sistema para la defensa de los derechos humanos (2016, p.29).

Entonces, bajo este panorama de las implicancias que conlleva el uso del internet, se debe hacer un uso sofisticado de éste. La libertad de expresión en internet desarrolla una particularidad, y es que los receptores del mensaje llegan a ser una cantidad impresionante de personas. Las redes virtuales creadas entre puntos de distintos ordenadores, permite que la información consignada en un mensaje sea de propagación rápida. En consecuencia, la libertad de expresión que se ejerce a través de internet, configura un nuevo escenario. Este escenario de desenvolvimiento y ejercicio de la libertad de expresión necesita enmarcarse de forma jurídica. Corresponde a los operadores de justicia regular su normatividad a través de determinado deber básico. La libertad de expresión en internet o cualquier ámbito, no deja de ser un derecho fundamental.

Ahora, la libertad de expresión es un derecho que, aunado a herramientas que permitan conocer la autenticidad del contenido que se emite, goza de impecable disfrute de quien lo ejerce. Porque se trata de un derecho de singular importancia en una convivencia social, al ser el humano un animal sociable, un adecuado y responsable ejercicio de la libertad de expresión coadyuva a que no se cometan improperios, capaces de trasgredir normas de convivencia social y afectar el libre desarrollo de otros seres humanos. Así, la autorregulación necesita de herramientas que sean oportunas para el libre ejercicio de la libertad de expresión. Sobre ello, Cerrillo manifestó:

La información difundida públicamente, en ocasiones puede devenir de sujetos que no se adjudican la autoría del mensaje emitido. Existe ejercicio de libertad de expresión de su parte, pero en los receptores genera duda, incertidumbre de la veracidad de un mensaje sin autoría, y en contextos de mensajes ofensivos, no existe sanción para el responsable. Para ello, existen herramientas que garanticen la calidad de la información leída, para no trasgredir el derecho vulnerado, a consecuencia de la falta de autorregulación. Herramientas como los sellos de calidad y las condiciones de uso y servicio de los servidores web, que garantice la calidad de la información difundida (2011, p.146).

Por lo tanto, en este contexto cualquier persona puede tenerla misma participación en la expresión de sus pensamientos, sentimientos, etc., tanto como emisores de un mensaje y receptores del mismo, muy lejos van quedando aquellos medios de comunicación donde la libertad de expresión se ejerce de forma unilateral. Es así que, con la aparición de las redes sociales la forma en la que una persona puede expresar sus ideales y pensamientos es mucho más dinámico, veloz, y de un alcance global en corto tiempo. Entonces, si a todo ser humano se le tiene por concedido la libertad de expresión, hacer eco de sus pensamientos mediante palabras, se vuelve indispensable y necesario usar esa voz con conciencia social. Que la capacidad otorgada de expresar determinada opinión, protesta, pensamiento, etc., no afecte los derechos de las demás personas. Todos los seres humanos merecen respeto por igual, el derecho de ejercer la libertad de expresión termina donde empieza el derecho a la intimidad personal de otro sujeto. Es así que se hace necesario y determinante que como receptor se deba tener en cuenta las herramientas que acrediten la información vertida, y como emisor tener la capacidad de autorregularse; todo ello, para no afectar a terceras personas con mensajes que ataquen su integridad.

Ahora, pasando al campo del ejercicio de la libertad de expresión a través del uso de la internet para difundir contenido con mensajes que, en ocasiones pueden llegar a “viralizarse”

dado el alcance, y el uso que se hace de distintas redes sociales en la internet, La autorregulación toma una connotación igual de importante para el sujeto que desea emitir un mensaje a través de cualquier otro medio de comunicación social. Usar esta característica de la libertad de expresión siempre va a ser de igual importancia sin importar el canal de información a usarse. Así, Cotino y otros, señalaron:

Impregnar la autorregulación durante el ejercicio de la libertad de expresión debe ser una necesidad imperante. Ello en razón de los contenidos que a diario se vierten en la red, que, por las mismas características de la difusión de mensajes a través de plataformas virtuales, en muchas ocasiones no resultan necesariamente ilegales, pero si resultan nocivas en detrimento de terceras personas que ven afectada su integridad frente a mensajes maliciosos (2016, p.26).

La libertad de expresión de una persona no debe afectar aspectos íntimos de otra tercera persona. Durante la convivencia y desarrollo social es imposible que no se presenten colisiones entre los distintos derechos que amparan a todo ser humano, de aquí se hace necesario e indispensable que como personas exista conciencia sobre los actos que se realizan, cultivando el sentido de responsabilidad. Se haga necesario analizar la conducta como emisor frente a lo que se desea hacer público. Corresponde también a un sentido humano el ponerse en el lugar del otro, toda persona tiene la capacidad innata de expresarse, por lo tanto, esta debe realizarse de forma consciente. Entonces, que toda persona conozca el alcance de sus derechos conlleva a conocer también sus límites, no todos los derechos son absolutos, la libertad de expresión encuentra sus límites frente al derecho a la intimidad. Ser libres para ejercer la libertad de expresión es ejercer este derecho con respeto hacia el derecho de otros. La libertad reconoce a toda persona el derecho de expresarse libremente, pero también le otorga la libertad de decidir la cantidad o cualidad de información que desea hacer pública.

Continuando con la autorregulación en el ejercicio del derecho a la libertad de expresión a través de redes sociales, existe un sector de la población mundial que merece especial protección, estos son los niños. Emitir un mensaje con contenido malicioso, que afecte la integridad de terceras personas, no hace discriminación en cuanto a la edad de esta. Por ello, la autorregulación es necesaria y la frecuencia en su uso requiere de campañas de concientización a través de las mismas plataformas virtuales. Así tenemos a Sinova y otros, que mencionaron:

Un sector vulnerable frente a la emisión de mensajes maliciosos, lo constituyen los niños. En ese escenario, las redes sociales constituyen un riesgo para su integridad

personal. Es por ello, que los niños, desde mucho tiempo atrás son merecedores de una protección especial tanto jurídica como deontológica por parte del Estado y de Organismos internacionales. Si bien la autorregulación en el ejercicio de la libertad de expresión es importante, también ayuda a contrarrestar los riesgos para los menores, campañas de concientización de uso de redes sociales en sus propios usuarios (2014, p.64).

Es el caso de la red social Facebook que permite dar a conocer cualquier publicación sin límite de fronteras, siempre y cuando, la publicación este configurado en modo “Público”. Al ser Facebook la red social más usada en el mundo, el ejercicio de la libertad de expresión en publicaciones encuentra un vasto panorama para su actuación. Con solo un clic en el ítem publicar, se hace partícipes de determinada opinión, idea, sentimiento, a todo aquel que vea ese post. Y es que el gran avance que ha tenido la tecnología hace posible que, cualquier persona alrededor del mundo, conozca los acontecimientos que suscitan interés social con solo un clic. Se hace referencia al término “viral” para conceptuar aquello que partió del ejercicio de la libertad de expresión y terminó siendo conocido por una cantidad impresionante de personas. La libertad de expresión que inicialmente fue reconocida para acallar la represión, hoy en día su alcance se ha desplegado tanto, que hasta resulta lesivo en ocasiones. Solo con el uso responsable que se haga de las redes sociales, se puede frenar tal injerencia.

La autorregulación en la Libertad de expresión

En su dimensión individual, la libertad de expresión comprende la capacidad de que tiene el ser humano de expresar sus propias, ideas, pensamientos y transmitir información, y con ello a utilizar cualquier canal de información para realizar su difusión. En su dimensión social o colectiva es la capacidad que tiene cada persona para el intercambio de ideas y opiniones, facilitando de esa forma la comunicación masiva e interrelación entre seres humanos. De ello, se desprende que el ejercicio de la libertad de expresión, en un primer plano, se debe encontrar exento de cualquier restricción con base legal. Sobre la calidad de la información vertida, en primer lugar, se debe respetar el principio de buena fe y la promoción de buenas prácticas. Este tipo de acciones constituyen autorregulación de parte de cada ser humano emisor de un mensaje. La autorregulación debe ser tomada en cuenta en ambos planos del ejercicio del derecho a la libertad de expresión, porque constituye el primer filtro al respeto hacia los derechos de los demás (Álvarez, 2017, pp.49-52).

Para el ordenamiento jurídico peruano la autorregulación no es un concepto que haya desarrollado un concepto jurídico. Su origen proviene de trabajos de investigación desarrollados por el campo periodístico. Al hacer ejercicio de la libertad de expresión los periodistas en canales de información como lo son la Radio, TV y prensa escrita, se acuñó este término para poder enmarcar su capacidad de actuación para la difusión de información. Pero, con el avance la tecnología, los canales de difusión de información ya no son solo los tradicionales, también se han hecho de este espacio las redes sociales y demás plataformas virtuales con capacidad de compartir información. La comunicación así, se ha visto envuelta de carácter “bidireccional”, situación más amena para el diálogo, con emisores y receptores en misma línea temporal. Así la autorregulación se hace indispensable, no tanto como un derecho, más bien como un deber que debe ser ejercido por todo ser humano durante su difusión de ideas y/o pensamientos.

La autorregulación es necesaria para ejercer libertad de expresión bajo los estándares de legalidad que no censuren su contenido, o que dicha difusión constituya una infracción por transgredir otro derecho de carácter constitucional. Si bien, el concepto de Autorregulación corresponde a funciones propias del periodismo, su ejercicio también dice que puede emplearla cualquiera que tenga la capacidad de transmitir información. En plena era digital, dicha capacidad no es compleja, la mayoría de personas tiene presencia en el mundo digital a través de las redes sociales. Álvarez “En su dimensión individual comprende la capacidad de hablar o escribir a través de cualquier medio de difusión, acompañado por la autorregulación” (2017, p.50). La transmisión de información de alcance global se ha visto mucho más accesible a todos. La dimensión individual de la libertad de expresión si se ve acompañada de la autorregulación, en su dimensión social va a encontrar pleno desarrollo de su contenido informativo; porque al haberse realizado un primer filtro, existen menos probabilidades de que la información difundida tenga contenido ofensivo que sea censurado por vulnerar otros derechos. Es decir, se alcanza una comunicación plena.

Amenazas al ejercicio de la Libertad de expresión

En las amenazas latentes al ejercicio de la Libertad de expresión hasta ahora se han visto inmersas únicamente aquellas que tienen difusión y alcance masivo, es decir, a través de las plataformas de comunicación unidireccional ya conocidas como son los medios de comunicación social. La radio y la Televisión vendrían a ser los medios que por excelencia representan el canal por donde el ejercicio de la libertad de expresión se pone de manifiesto.

Es por ello, que la actual legislación penal del Perú sanciona el ejercicio irregular que se realice de la libertad de ejercer expresión a través de medios de comunicación social, cuando se ponga de manifiesto aspectos que correspondan a la intimidad de una persona.

Por lo tanto, las amenazas que presenta el ejercicio de la libertad de expresión usualmente vienen desde la perspectiva de los medios de comunicación social y no necesariamente el que se desarrolla en las redes sociales. Así, las Relatorías por la libertad de expresión que se han desarrollado por la Organización de los Estados Americanos, hasta ahora en sus informes presentan estas amenazas que han sido detectadas durante jurisprudencia emitida por la CIDH. Entonces, para la presente investigación se ha decidido tomar como ejemplos dos juicios que han sido declarados jurisprudencia a nivel internacional en los países que forman parte de la OEA. El primero de ellos, corresponde a un caso surgido en Perú, y el otro surgido en el país de Costa Rica, ambos en síntesis concluyen que el abuso de poder es una amenaza para ejercer libremente la capacidad de expresarse.

Se trata de un caso que tiene su origen durante el segundo mandato del hoy preso Alberto Fujimori. Dado el contexto social en el que se encontraba inmerso el Estado peruano, en esa época era un secreto a voces los abusos de poder que ejerció el hoy ex mandatario; por lo tanto, los periodistas especializados en la crítica realizaban argumentos en contra del gobierno, y el único medio de transmisión con el que se contaba entonces eran la radio y la TV. Así Baruch Ivcher, un ciudadano que adquirió la ciudadanía peruana, en ese entonces era socio mayoritario de uno de los canales de televisión de señal abierta, por el que se emitieron críticas abiertas al gobierno Fujimorista. Ante tal situación el ciudadano en mención recibió amenazas e intimidaciones, además que el gobierno de Fujimori canceló su ciudadanía peruana y como consecuencia, al ser un ciudadano extranjero le quitó la mayoría accionaria en el canal de TV. La CIDH resolvió el caso a favor del ciudadano Baruch Ivcher argumentando que las críticas realizadas al Gobierno Fujimorista en señal abierta se encontraban dentro de parámetros legales para ejercer la libertad de expresión y que su opresión obedecía a un abuso de poder por parte del Gobierno de turno (Álvarez, 2017, p.29).

Mauricio Herrera Ulloa contra Costa Rica, aquí se debatió el uso de la internet como medio de comunicación y así quedó establecido como concepto, fue uno de los primeros casos en América Latina que decretó que la internet era un medio de comunicación equiparable a los diarios y revistas, y esto lo hacía merecedor de igual protección en todo y cuanto sea similar. El periodista Herrera Ulloa en ejercicio de su profesión realizó y publicó diversos artículos

en el diario La Nación (versión web), el diario de principal circulación en el país de Costa Rica. En sus artículos acusaba abiertamente a un ex Embajador del citado país de haber participado en actividades de carácter ilegal. Durante el procesado Judicial desarrollado a nivel jurisdiccional, tanto Herrera Ulloa como el diario La Nación fueron declarados culpables por el delito de Difamación, siendo condenados a pagar una reparación por daños y perjuicios, multa, además de ordenarse su inscripción en el Registro de Criminales de Costa Rica, el diario fue obligado a retirar todos los enlaces de internet referidos al tema. La CIDH resolvió el caso a favor del periodista Herrera Ulloa alegando que la condena establecida en Costa Rica vulneraba el derecho a la libertad de expresión que se había ejercido bajo parámetros legales que no ameritaban sanción penal por parte del estado costarricense (Álvarez, 2017, p.29).

De los casos expuestos, se aprecia que la libertad de expresión ejercida y posteriormente sancionada, fue ejercida por profesionales de la comunicación y el periodismo. Y es que “libertad de expresión” se trata de un concepto hasta ahora reconocido en el inconsciente colectivo a profesionales que dedican su labor a comunicar ideas y/o expresar desacuerdos en lineamientos para los que se encuentran capacitados. Pero ello, no es así, la libertad de expresión la ejerce cualquier individuo capaz de transmitir sus ideas o pensamientos de forma coherente, veraz y consistente, bajo estándares legales de no vulneración de los derechos de otros. En consecuencia, para la presente investigación ambos casos resultan de vital importancia en aclarar que la libertad de expresión ejercida bajo lineamientos de respeto y veracidad no constituye delito siempre y cuando no se vulnere el derecho de terceras personas.

La Libertad de Expresión en la era digital

El Consejo de Derechos Humanos, Comisión que forma parte de la OEA, al respecto en el año 2013 afirmó que “Sobre los derechos de las personas, estos también deben encontrar su total e íntegra protección en la Internet, y con principal énfasis en el derecho a la libertad de expresión, que es aplicable más allá de tomar en consideración límites fronterizos y por cualquier otro procedimiento que se elija, ello en conformidad con el artículo 19° de la Declaración Universal de Derechos Humanos y del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos.”

La libertad de expresión es un derecho de carácter fundamental, merece igual protección en el ámbito en que se desarrolle. Así existen acepciones tecnológicas que se utilizan para poder definir el nuevo concepto de libertad de expresión en la era digital. Conceptos de origen en el lenguaje anglosajón que definen “on line” ejercicio de la libertad de expresión en internet y “off line” ejercicio del citado derecho que se ejerce fuera de plataformas digitales. Álvarez en el 2017, afirmó sobre ello “Queda claro que la libertad de expresión “on” y “off” line tiene que ser tratada de igual manera” (p.36). En consecuencia, queda establecido por el carácter histórico del derecho a la libertad de expresión que éste debe ser tratado de igual manera, así se ejerza durante el desarrollo de la vida cotidiana (entiéndase en la vida real) así como a través del uso y ejercicio de la internet. Y al decir de “igual manera” conlleva a decir en todo el extremo del ejercicio de este derecho, entendiendo que la única diferencia es el escenario donde se desarrolla.

Es necesario que se revaliden conceptos establecidos para el ejercicio de la libertad de expresión con su inmersión en la era digital. Como cualquier otro derecho no es absoluto, si bien es merecedor de reconocimiento y protección, también es necesario delimitar su actuación ante posibles afectaciones a otros derechos. Generar que el concepto de libertad de expresión se asimile a su actuación a través de la internet supone un reto grande para el derecho en general, que necesita de un desarrollo unificado de doctrina, jurisprudencia con interferencia normas de derecho de carácter internacional. Álvarez en el 2017, afirmó que “La era digital, obvio es decirlo, propone nuevos desafíos para el ejercicio de la libertad de expresión” (p.43). Un desafío, porque se trata de un fenómeno que necesita ser estudiado, y analizar ontológicamente la naturaleza del derecho a ejercer libremente expresión. Se necesita el aporte que realicen los casos que surgen del acontecer diario, y que no necesariamente deben analizarse con normas que fueron decretadas cuando aún era incipiente el acceso a internet.

Las redes sociales desde su creación a finales de la década de 1990, han revolucionado las formas de relacionarse de las personas. En el mundo digital, existen diversas redes sociales cuyo éxito es la capacidad de comunicación en tiempo real, brindar información y que la respuesta por parte del público sea inmediata. Ha sido tanta su revolución que, hoy forman parte importante para la socialización de casi toda la generación llamada “millennials”; y no solo ellos son asiduos recurrentes de su uso, también generaciones antecesoras (X, Y) han caído a los encantos de tener amigos cibernéticos. Sanjurjo (2015) afirma que “El uso de las

redes sociales tiene su éxito gracias a la interacción de sus usuarios [...] caracterizándose desde sus inicios por lo viral de su contenido” (p.76). Y es que resulta entretenido, realizar video llamadas, enviar mensajes, postear fotos y vídeos, etc., actividades que son las nuevas formas de interacción social entre los seres humanos. Es aquí que el derecho tiene que intervenir para regular y definir los parámetros de legalidad a los que se debe ceñir cada persona, para una convivencia armónica. Respecto de la propagación como pólvora del contenido que se sube a redes sociales, se denota el alcance que tiene la información que se divulga a través de ellas. Esta información proporcionada “con consentimiento” es de alcance global y productivo según su fuente.

Una de las redes sociales por excelencia es Facebook y como principal característica se tiene a las publicaciones que se realizan en el muro individual (perfil) o el muro de otra persona. Dichas publicaciones pueden constar de fotografías, vídeos o un simple texto; claro que existen funciones adicionales como publicar fotografías que desaparecen luego de 24 horas, realizar llamadas y video llamadas a través de la aplicación sub alterna “Messenger”, entre otras. Cualquier persona es libre de poder ejercer su derecho a la libertad de expresión, posteando lo que le apetezca en su muro, porque además se está haciendo uso de su derecho a la propiedad. Aquí también, se encuentra la asistencia del derecho a la intimidad personal, que, para su extensión de almacenamiento de datos personales, la legislación peruana actual prevé la Ley N° 30096 que delimita el concepto de delitos informáticos. Entonces, Facebook resulta una aplicación en la que derechos como la libertad de expresión y el derecho a la intimidad resultan confrontados producto de la emisión de ideas que se tenga.

Entonces, en la red social Facebook se puede ejercer el derecho a la libertad de expresión, así como, tomar mecanismos de protección para resguardar el derecho a la intimidad personal. Empero las situaciones que traspasan estos mecanismos de protección, vulneran el derecho a la intimidad personal y no encuentran sanción alguna. La libertad de expresión se encuentra garantizada, pero sus excesos voluntarios o involuntarios, no conocen de límites frente al derecho a la intimidad personal. Garton (2018) “La libertad de expresión resulta fascinante, porque todos somos vecinos de todos, gracias a la internet, más si tienes un teléfono celular a la mano”. Al ser usuario de esta red social, toda persona es consciente de que su derecho a la intimidad personal va a tener un mayor grado de sobreexposición; pero tal situación, no constituye un factor de desapruebo para continuar con su eficaz protección. A decir de Facebook, es un escenario de constante confrontación entre el derecho a la libertad

de expresión y el derecho a la intimidad personal, donde esta última lleva la desventaja por su propia naturaleza.

Límites al ejercicio de la Libertad de Expresión

La Opinión Consultiva 0C-5/85 (13 de noviembre del año 1985), promovida para la colegiación obligatoria de periodistas sirvió para establecer doctrina interamericana sobre el contenido y alcance del derecho a la libertad de expresión. Debido a que fue la primera decisión en su especie en servir de guía para el ejercicio del derecho a la libertad de expresión en un estado democrático de derecho. Dicha decisión fue pronunciada en una época de la historia de la humanidad, cuando el principal vehículo de comunicación lo constituían la radio, la TV y la prensa escrita. A más de tres décadas de dicho acontecimiento tan importante, el internet irrumpe desbaratando parte de concepto habitual que se tenía de la libertad de expresión, haciendo necesario introducir su regulación. Constituye un nuevo fenómeno que necesita regular sus límites, las redes sociales y demás plataformas virtuales donde se discute, se comparte ideas, además de información (Álvarez, 2017, pp.47- 48).

Ahora, se necesita actualizar el concepto de libertad de expresión como derecho fundamental en un Estado democrático de derecho. Regular su contenido, delimitar sus alcances conlleva a un estado de necesidad apremiante para su libre ejercicio. Una democracia es la libertad para ejercer nuestros derechos, la cual no ampara el libertinaje. Álvarez en el 2017 afirmó que “La libertad de expresión es un principio fundamental de la estructura democrática” (p.49). Un Estado democrático, regula los derechos que competen a cada ser humano, sanciona las arbitrariedades que se pudieran cometer. En el ordenamiento jurídico peruano los límites a la libertad de expresión no se encuentran regulados expresamente. Pero se deduce del artículo 154° del Código Penal, que sanciona la afectación a la intimidad personal, que uno de sus límites lo constituye justamente este derecho protegido, entre otros como el derecho a la imagen y el honor. Caso muy distinto cuando en ejercicio de la libertad de expresión se profieren “mentiras” que configuran el ilícito penal de calumnia, injuria o difamación.

Ahora, los límites a la libertad de expresión que en síntesis describen aspectos esenciales a tener en cuenta para su ejercicio, se encuentran plenamente identificados e incluso se encuentran listados, son los que se mencionan en el inciso 2 del artículo 13° de la Convención Americana de Derechos Humanos (1978) y al que el Estado Peruano se

encuentra adherido. El primer límite de la libertad de expresión se decreta para “El respeto a los derechos o a la reputación de los demás”, y el segundo para “la protección de la seguridad nacional, el orden público o la salud o la moral públicas”. Si bien se trata de un derecho fundamental, necesario para el desarrollo personal de un ser humano, encuentra su límite cuando se ataca intereses de contenido público perjudiciales para el Estado, o cuando se vulnera aspectos íntimos o personales de un individuo, que se encuentra protegido por el derecho a la intimidad. Entonces, bajo esa premisa, se debe tener en cuenta que el desmedido ejercicio de la libertad de expresión, en la legislación peruana se encuentra penado conforme lo prescribe el artículo 54° (derecho a la intimidad) del Código Penal.

El derecho al consentimiento

El derecho al consentimiento significa dar conformidad o aceptación a un acto u acción que es de la incumbencia de una persona. Para que un acto u acción sea de competencia para determinada persona necesariamente tiene que ser de su dominio. Y es en esta esfera de dominio que su titular puede ejercer el propósito que más convenga a sus intereses. Según Santiago (2012) “La asunción de determinada obligación o responsabilidad [...] es un efecto necesario de un acto voluntario del individuo que es ejecutado con conciencia de que tiene ese efecto (p. 294). Entonces, otorgar consentimiento a un tercero sobre un hecho, objeto, situación, etc. sobre el que se tiene dominio, corresponde a un acto de libertad de ejercicio de los derechos. En cambio, si este tercero ejecuta determinada acción sin el consentimiento de quien es el titular de estos, vulnera su esfera de dominio, transgrede su propiedad sobre estos, y afecta a su titular en sí. El consentimiento como tal, implica seguridad jurídica de un determinado asunto que no se pretende sea revelado por corresponder a aspectos de la intimidad personal.

El consentimiento es el mecanismo de mayor seguridad con el que se cuenta para la protección contra las intromisiones arbitrarias. Existe el consentimiento formal, informal y tácito; en cuanto a los dos primeros su propuesta resulta válida porque es el propio tercero quien lo manifiesta, a través de un escrito o a través de palabras. Mientras que el consentimiento tácito puede resultar ambiguo, porque depende de la interpretación que realice el receptor del mensaje. En este caso, se debe tener un alto grado de certeza para no perjudicar a quien de forma independiente haya otorgado su información en calidad de infidencia, y no como información pública.

Ahora en cuanto a la red social Facebook para publicar una fotografía o vídeo cuyo contenido involucra a terceras personas, se necesita de la autorización de estas. Este consentimiento tiene que ser válido para que la acción se configure legal. La acción puede resultar polémica si es que el consentimiento otorgado no resulta válido. Sanjurjo (2015) afirma que “En cuanto a las fotografías de terceros solo podrá hacerse si el que sube esa imagen manifiesta que tiene la autorización expresa de esa persona, sino lo hará ilegalmente” (p.114). Si bien, el consentimiento como tal, puede entenderse como otorgado, desde una perspectiva más analítica se tiene que verificar su validez. No corresponde configurar válido un consentimiento que resulta ambiguo de su interpretación, porque resulta lesivo para el interés de quién se entiende lo otorgó. Se debe tener en cuenta la más mínima diligencia de responsabilidad, cuando de publicar información de terceros se trate.

Otras consideraciones

El desarrollo del tema referente a libertad de expresión resulta extenso, tal es así que a lo largo de los años la OEA ha desarrollado Relatorías respecto a ello. Documentos que en la mayoría de su desarrollo hacen referencia y trabajan sobre las bases del ejercicio de la libertad de expresión como función de los periodistas. Pero ello, no necesariamente resulta así, la libertad de expresión la ejerce todo ser humano, y en esta era digital, las plataformas virtuales hacen posible que la difusión de un mensaje realizado por cualquier persona, pueda tener alcance global, haciendo necesario que se cuente con políticas correctas y adecuadas para su ejercicio. Además, existen otros autores que, en años anteriores definieron a la libertad de expresión, alguno de ellos, ya hacían referencia a la libertad de expresión en un contexto enmarcado por el desarrollo y proliferación del internet, ellos son:

Prada (2004) “El sentido estricto de la libertad de expresión, concede el derecho de ser emisores y receptores de opiniones, ideas y pensamientos” (p.80). Antes de la mitad de la primera década del año 2000, el acceso internet, solo era posible para algunas personas, el acceso no era permitido en grandes masas como sí sucede ahora. Por ello, el autor en el concepto que brinda respecto del ejercicio de la libertad de expresión no hace mención a los canales por los que se vierta la información, porque se infería que los únicos canales posibles para información a gran escala, eran los tradicionales Radio, TV y prensa escrita. Pero, aun así, el concepto que brinda no ha variado, por cuanto la libertad de expresión concede a todo ser humano la capacidad de ser emisor de un determinado mensaje. Esa será siempre su naturaleza, la esencia de su existencia.

Ansuátegui (2007) “El gran avance de las nuevas tecnologías empleadas para la difusión de nuestros pensamientos, tiene especial incidencia en la libertad de expresión” (p.7). Ya en la segunda mitad de la primera década del año 2000, el autor hace mención a un fenómeno que, si bien en ese momento la mayoría de la población no tenía acceso a internet de forma continua, con su afirmación el autor presagiaba lo que a partir de la segunda década del año dos mil viene aconteciendo. Este fenómeno de difusión de información a través de las llamadas redes sociales y otras plataformas virtuales que han hecho un foro de todo tipo de comentarios. Y es que la libertad de expresión si se ha visto inmiscuida con el avance tecnológico; sí antes era una capacidad que usualmente estaba asociada a profesionales de comunicación periodística, dada su labor de informar y emitir comentarios, ahora emitir comentarios y/o difundir información a gran escala, es una función que puede realizarla cualquier ser humano con acceso a internet.

Castillo (2009) “No perjudicar a otra persona, en eso consiste el verdadero sentido de la libertad” (p.26). En una concepción más genérica, el autor brinda un concepto de libertad, donde poner en ejercicio la capacidad de expresarse, constituye una libertad. Hecho que se ve amparado por normas de carácter constitucional en el ordenamiento jurídico peruano, además de normas de carácter internacional. La naturaleza del derecho a la libertad de expresión se encuentra en la capacidad que tiene el ser humano, que al ser racional es capaz de comunicarse. Esta capacidad de comunicación tiene que estar regulada en un marco legal para que encuentre su desarrollo en un estado que brinde garantías para su ejecución. Ahora, si la libertad que se ejerce es constitucional, no perjudicar a terceras personas con su actuación la hace poseedora de una esencia sublime, a la que no todo ser humano es capaz de llevarla. Ante las injerencias arbitrarias existen las sanciones ejecutadas por el *ius puniendi* del Estado.

Martínez (2009) “La libertad de expresión con la implementación de las nuevas tecnologías nos lleva a plantear una demarcación de nuevos límites y garantías en las que se otorgue las libertades necesarias al ser humano” (p.20). Como lo menciona el autor, ante nuevas situaciones que surgen de la cotidianidad de las relaciones sociales, es menester que la ciencia jurídica intervenga para regular la relaciones que ameriten protección jurídica. La libertad de expresión, con las nuevas tecnologías de la información ha encontrado un canal más por la cual hacerse presente. Desarrollar su competencia legal, en este estado, corresponde a los operadores jurídicos del derecho, a doctrinarios, y al derecho internacional.

El ser humano es un ser racional, pero dicha característica en muchos casos no resulta suficiente para interrumpir acciones que resulten perjudiciales para otros derechos fundamentales. En un escenario de redes sociales, el derecho de mayor afectación por el ejercicio de libertad de expresión resulta ser el derecho a la intimidad personal, cuya afectación en el ordenamiento jurídico peruano, al día de hoy, resulta un vacío legal.

Jurisprudencia

En un Estado democrático, respetuoso de los derechos y deberes de cada persona, además de garantizar el respeto por estos, el derecho a la libertad de expresión toma una connotación que implica el debido respeto al emitir opinión, y en los receptores del mensaje cierto grado de tolerancia. También es cierto, que una persona no puede escudarse en la vulneración a su intimidad personal, para no dar a conocer determinado aspecto de su información. Existen límites, y uno de estos lo constituye el carácter de la información, si es de interés público o privado. Una situación en la que la libertad de expresión afecta a otra persona se produce cuando la información revelada no es de interés público. Así la Jurisprudencia emanadas de Sentencias del Tribunal Constitucional, van a estar enfocadas en lo que corresponde al presente tema de investigación, es decir derecho a la libertad expresión versus derecho a la intimidad personal.

STC N° 57 – 98-AA

Versa sobre la Acción de Amparo interpuesta por la Empresa Editora Sport S.A, propietaria y editora del periódico “*El Chino*, contra la Ordenanza Municipal emitida por la Municipalidad Distrital de Lince, que prohíbe la circulación en quioscos de periódicos que en su primera plana muestren imágenes de contenido sexual, cadáveres, y otros de índole similar dentro de su jurisdicción. Busca determinarse si mediante una Ordenanza Municipal, se puede restringir el derecho a la libertad de expresión, opinión y demás que acompañan a la publicación de artículo de enfoque periodístico a través de la prensa escrita, como lo es un diario de circulación nacional.

- Fundamento 7. Por preceptos legales como son la igualdad en el tratamiento de condiciones, ya sea para una persona natural o jurídica, la demandada no debió regular una Ordenanza Municipal con conceptos que atañen a la libertad de expresión, de opinión, transmisión del pensamiento por las propias funciones que atañen a un medio de prensa escrita. La exclusión de este tipo de contenido solo debe quedar a merced exclusivamente de lo que se legisle con rango de ley en esta materia, es decir, mediante el Poder Legislativo que representa la voluntad popular de una Nación. Ello en razón,

de que el contenido y alcance de las libertades no puede ejecutarse con restricciones de alcance parcial, porque de otro modo, estos derechos conferidos podrían interpretarse de manera distinta en cada jurisdicción distrital del país.

La decisión a la que arribó el Tribunal Constitucional fue la declarar fundada la Acción de Amparo, interpuesta por la recurrente y en consecuencia declararon inaplicable la Ordenanza Municipal interpuesta por la emplazada. Ello en razón de que, si bien el ejercicio de la Libertad de expresión no es absoluto, las restricciones que se interpongan a su ejecución no pueden devenir en restricciones parciales de forma geográfica. La resolución si bien no desarrolla su argumentación para dilucidar si la Ordenanza Municipal que delimitaba el ejercicio de la libertad de expresión, es constitucional o no, deja este criterio a resolver por el Congreso de la República, en mérito a posibles futuros litigios sobre el tema. Dejando siempre en cuenta que, una disposición normativa que no tiene rango de ley no es favorable para los intereses colectivos de una población.

STC N° 866 – 2000-AA

Versa sobre la Acción de amparo promovida por Mario Machaca Mestas contra la Directora Subregional de Salud de la Región Tacna, con la finalidad de que se declare la inaplicabilidad de la Resolución Directora N° 316-96, mediante la cual se le comunicó su destitución como medida disciplinaria, por haber cometido grave indisciplina contra la Institución para la que laboraba. El recurrente alega que no cometió tal indisciplina, solo que hizo ejercicio de su libertad de expresión al momento de ser entrevistado en una radio local en su condición de secretario del Sindicato al que pertenece. La emplazada alega que el recurrente no contó con autorización de su superior jerárquico para poder emitir comentarios que terminaron dañando la imagen de la Institución.

➤ Fundamento 7. Respecto al ejercicio de la libertad de expresión, la emplazada tuvo que haber realizado un juicio de relación entre los intereses públicos, propios de la población que necesita estar informada en cuanto a temas de salud, y el contenido de las declaraciones difundidas por el recurrente. Dichas declaraciones se realizaron en el marco de una entrevista de carácter periodístico que no ponen en detrimento el cumplimiento constitucional de las funciones propias de la Administración Pública. Además, que durante la entrevista brindada no se ha visto afectada el principio de jerarquía como alega la emplazada, porque de las declaraciones se denota respeto para con sus compañeros y superiores.

La libertad de expresión, es un derecho que como cualquier otro no es de alcance ilimitado. El caso en cuestión enmarca al ejercicio de libertad de expresión que tiene un trabajador,

pero que tal derecho se encuentra restringido por normas con rango de ley (art. 23° inc. d) D. Leg. N° 276), en circunstancias que la opinión a expresarse deba contar previamente con el visto bueno del superior jerárquico y no comprometer información propia de la labor desempeñada. El máximo intérprete de la Constitución reconoce en sus argumentos que la decisión tomada por la emplazada corresponde a una interpretación excesiva sobre los límites que tiene un trabajador de la administración pública para poder hacer uso de su libertad de expresión. Las restricciones interpuestas para cada derecho en específico deben analizarse a la luz de principios rectores como son la libertad que tiene el ser humano para ejercer sus derechos; siempre y cuando no se vulneren los derechos de terceras personas.

Si bien cada caso debe ponderarse de acuerdo a las circunstancias y motivos intervinientes, queda claro que toda persona tiene derecho a ejercer su libertad de expresión, siempre y cuando, la realice dentro de los parámetros legales que su función determine. Es necesario que, toda persona sea consciente que su libertad para ejercer sus derechos termina de ser absoluta cuando de por medio existen otros intereses, amparados en normas de igual rango, que se ven melladas cuando se contraponen. Resulta sesgado emitir opinión sin antes realizar un juicio de ponderación de las circunstancias que atañen a cada caso, la libertad de expresión constituye fundamento para el desarrollo personal de un individuo. Por ello, el Tribunal Constitucional declaró fundada la pretensión y nula la Resolución que ordenaba la destitución del recurrente, ordenando además su reincorporación a la Institución.

STC N° 2976 – 2012-PA

Versa sobre la demanda de amparo que interpuso Ronald Adrián Arenas Córdova contra el Semanario “*El Búho*”, solicitando que el medio de prensa escrita se abstenga de realizar publicaciones maliciosas que afectan su derecho a la intimidad, derecho al honor, derecho a la imagen, y demás conexos. El Semanario contestó la demanda alegando que el demandante en su calidad de Funcionario Público, pretendía censurarlos con la interposición de la demanda, ya que no han afectado el derecho a la intimidad, el derecho a la imagen o al honor que alega el demandante, ya que las publicaciones realizadas en el Semanario corresponden al libre ejercicio de libertad de expresión e información, en virtud que las actividades de un funcionario del Estado son de interés público.

- La libertad de expresión e información son derechos fundamentales reconocidos y protegidos en el 4 del artículo 2° de la Constitución. Como sostuvimos en la STC 0905-200 I-AA/TC, así sea muchas las ocasiones en que es difícil diferencial por el

contexto histórico de su nacimiento (la libertad de expresión precede a la libertad de información) ambos derechos son reconocidos de manera autónoma. El ejercicio de libertad de expresión garantiza que toda persona puede exteriorizar de forma libre sus pensamientos, incluso emitiendo juicios de valor, en cambio la libertad de información garantiza que la información difundida sea veraz.

Al respecto, se evidencia, que la característica esencial para diferenciar entre la libertad de expresión y la libertad de información, es la veracidad de la información que se emite. Obviamente esta diferencia radica en que, si determinada persona va a informar sobre determinado acontecimiento hacia una audiencia, es propio que la información que vaya a difundir sea de fuente confiable y existan otros elementos periféricos que corroboren el enunciado. No sucede así en la libertad de expresión, por cuanto toda persona es libre de emitir comentarios o juicios de valor que considere son su verdad (apreciación subjetiva), sin el ánimo necesario de querer informar; siempre y cuando dicha libertad sea ejercida con el decoro propio de respeto que merecen las demás personas. Es decir, existen unos límites muy finos para poder diferenciar el ejercicio de la libertad de expresión, porque tampoco cabe la posibilidad de que en ejercicio de este derecho se propaguen improperios con el *animus* de afectar a terceras personas.

En el presente caso, el Tribunal Constitucional declaró INFUNDADA la pretensión del recurrente, en razón que del análisis que se hizo de las publicaciones realizadas por el Semanario, se halló que, del ejercicio de libertad de información, estas publicaciones corresponden a hechos verdaderos que se ven corroborados por los respectivos documentos, por lo tanto, no se afectó el derecho a la imagen o al honor del recurrente. Respecto al ejercicio de la libertad de expresión realizada en las publicaciones del Semanario, al corresponder estas a apreciaciones subjetivas, se observó que en ningún momento se realizan comentarios despectivos que afecten la dignidad del recurrente. Y sobre la afectación al derecho a la intimidad alegada por el recurrente se apreció que tal injerencia no existe, porque los aspectos que se dieron a conocer no corresponden al ámbito de su vida privada, por cuanto la información obtenida corresponde a documentos que el conocimiento público amerita.

Por lo tanto, de la decisión tomada por el máximo intérprete de la Constitución se aprecia que se realizó un análisis ponderativo. Dando preeminencia a la libertad de expresión por sobre los derechos al honor, a la imagen, a la intimidad. El análisis corresponde a un contexto donde la libertad de expresión e información se ejercieron bajo parámetros legales de respeto

y veracidad. Por ello, se deduce que, no toda acción realizada en virtud de tales libertades deviene en negativa o vejatoria ante determinado interés personal. El ejercicio de libertad de expresión, amparado en respeto hacia otros derechos que se vean afectados por éste, siempre va a ser legal. Además, en cierta medida el ejercicio de libertad de expresión, requiere en quien o quienes son receptores del mensaje cierto grado de tolerancia; justifica tal premisa, que todo argumento subjetivo es plausible de críticas e incomodidad, pero al ser un estado democrático de derecho, las opiniones o juicios de valor que no contravengan derechos fundamentales son aceptadas.

Acuerdo Plenario

El II Pleno Jurisdiccional en materia penal estableció el Acuerdo Plenario N° 3-2006/CJ116, de fecha 13 de octubre del año 2006, cuyo asunto fue delimitar los alcances del derecho constitucional a la Libertad de expresión y de información. En sus fundamentos 08 a 13 establecen como doctrina legal “criterios de ponderación”, siendo uno de los fundamentos más afín al tema, el siguiente:

- Fundamento 12. Para que el ejercicio de la libertad de expresión se encuentre recubierto de legitimidad, se necesita de la concurrencia de la veracidad, tanto de los hechos, como de la información que se vaya a manifestar. Para su ejercicio, tal veracidad es subjetiva, porque lo que debe primar es que la libertad de expresión tiene como objetivo la comunicación libre. En esa línea de exposición, resulta evidente que la protección a la libertad de expresión reconocida constitucionalmente, simplemente no protege a quien escribe o expresa mentiras, cuando atribuye cargos falsos a terceras personas (dolo directo), o cuando no tuvo la diligencia mínima en averiguar si la información que expuso era falsa (dolo eventual).

En esa línea argumentativa, el Acuerdo Plenario mantiene un argumento ambiguo, porque de su lectura se desprende que realiza una fusión de los conceptos “libertad de expresión” y “libertad de información”, haciendo énfasis en la “veracidad”. La veracidad, como tal, es una característica propia que debe acompañar al ejercicio de libertad de información, porque al ser de contenido informativo se necesita que previamente se haya indagado sobre la confiabilidad de la fuente de la información, además de elementos periféricos que corroboren la autenticidad del mensaje a informarse. No sucede así, necesariamente con el ejercicio de la libertad de expresión, si bien también debe existir veracidad, tal característica está acentuada bajo parámetros subjetivos de su emisor. Es decir, lo que considere verdad de acuerdo a conceptos que construyen su psiquis, sin allanarse a prejuicios que invoquen injerencias arbitrarias.

Sí existe congruencia, respecto al argumento que define que la Constitución no ampara a quien aduciendo libertad de expresión profiere mentiras o improprios, ya sea a sabiendas o porque simplemente no tuvo la diligencia mínima de averiguar la veracidad de la información. Estos hechos, en el ordenamiento jurídico penal peruano configuran el ilícito de Injuria, Calumnia o Difamación, ello en razón de atentar contra el derecho a la imagen, el honor, la dignidad, y hasta a veces la intimidad personal. Entonces, quien profiere mentiras no ejerce libertad de expresión, simplemente tergiversa este concepto en aras de encubrir su acción delictiva. Aun así, analizado el Acuerdo Plenario, creemos que su concepto está desfasado, se requiere de algún nuevo plenario, donde en tiempos que se ejerce con mayor frecuencia la libertad de expresión a través de redes sociales, se pueda unificar y delimitar su concepto, es decir, una especie de actualización.

La Libertad de Expresión en el Derecho comparado

México

Esta República fundamenta su gobierno con la clásica separación de los tres poderes de un Estado de derecho, principal característica de una forma de gobierno instaurado en la democracia. Así, su actual Constitución (05 de febrero del año 1917) es extensa al reconocer la preponderancia del derecho a la libertad de difusión de opinión, que en el ordenamiento jurídico peruano vendría a ser la libertad de expresión. En el primer capítulo del Título Primero del citado compendio legal, el concepto de la libertad de difusión de opinión, se encuentra normada en el artículo 7° de su Constitución política, y en el primer párrafo del artículo 6° del mismo cuerpo normativo, prescribe los límites al ejercicio de esta libertad.

Const. Política, Art. 7°. La libertad para el ejercicio de la difusión de opinión, a través de cualquier medio [...] No se puede censurar previamente mediante ley o alguna autoridad, menos coartar, los únicos límites previstos al ejercicio de este derecho se encuentran regulados en el primer párrafo del artículo 6°. *(Reformado por Decreto publicado el día 11 de junio del año 2013).*

Así de la apreciación del citado artículo, en el citado país se reconoce el derecho a la libertad de emitir opiniones, sin que medie censura a su libre ejercicio. Está catalogado como un derecho humano dentro del compendio constitucional. Así, el ejercicio a este derecho queda amparado además por normas de carácter supranacional como son la Declaración Universal de Derechos Humanos y la CIDH. Al amparo de este artículo, a todo ciudadano se le protege su derecho a expresarse libremente, y en análisis nuestro, una opinión es objetiva, pero también puede estar cargada de matices subjetivos o ser netamente subjetiva. Por ello, para

el ejercicio de este derecho, el mismo artículo regula taxativamente cuáles son sus límites. Tal regulación es una característica que no se encuentra presente en el artículo que regula la libertad de expresión en el ordenamiento jurídico peruano.

Const. Política, Art. 6°. La manifestación de ideas no será motivo de inquisición alguna, ya sea de forma administrativa o judicial. Esta disposición pierde efecto en el caso de que se atente contra la vida privada, la moral, o los derechos de terceras personas, se provoque alguna acción delictiva, o se cause desorden al orden público [...] El Estado garantiza el derecho a la información (*reformado por Decreto publicado el día 11 de junio del año 2013*).

Este artículo establece que la libertad de emitir opinión encuentra sus límites cuando afecta la vida privada, moral y la paz social. Así, el derecho a la libertad de difusión de pensamiento, que en el ordenamiento jurídico peruano viene a ser el derecho a la libertad de expresión, tiene límites previstos constitucionalmente. Límites que salvaguardan constitucionalmente la afectación que se haga de los citados derechos. México al ser una república conformada por varios estados, tiene un Código Penal Federal, pero a la vez cada estado tiene su propio Código Penal, es por ello, delitos como la injuria, la calumnia y la difamación que, en ejercicio de la libertad de expresión, afectan la moral, la vida privada y la dignidad de una persona, fueron despenalizados a partir del 13 de abril del año 2007 en el Código Penal Federal, pero no sucede así en todos los estados. No sucede así si la afectación sucede a través de una publicación periodística, pero ello está enfocado más hacia el ejercicio de la libertad de información como contraparte.

De lo expuesto, se aprecia que existe protección constitucional al ejercicio de la libertad de expresión y que, además, se estipulan límites a su ejercicio. Al ser un país conformado por varios estados, y al contar cada uno de ellos con una Constitución diferente para cada uno de ellos, la protección que alcance a la libertad de expresión se vuelve difusa, no en el sentido de desprotección absoluta que afecte el núcleo del derecho, sino en la interpretación que realice cada estado para este derecho. Además, las sanciones que se impongan al ejercicio abusivo de la libertad de expresión varían conforme a la regulación penal de cada estado. No sucede así en el ordenamiento jurídico peruano que solo tiene una Constitución Política y un Código Penal para sancionar la afectación a otros derechos por el ejercicio ilegítimo de la libertad de expresión.

Argentina

La República Argentina es un país democrático, integrado por 24 estados, cada uno de estos estados tiene su propia Constitución, pero cada uno de estos cuerpos normativos se encuentra sujeto a la Constitución de la Nación (01 de mayo del año 1853). Así para los fines de la presente investigación se tomará en cuenta la Constitución nacional que, respecto al derecho a la libertad de expresión, en el capítulo primero de la primera parte “Declaraciones, Derechos y Garantías” hace un guiño en su artículo 14° como la “libertad de publicar ideas”, taxativamente no se encuentra de su lectura el término “libertad de expresión”, por lo que es el único artículo que hace referencia a la libertad de ejercer pronunciamiento sobre determinado tema.

Const. Política, Art. 14°. “Los habitantes de toda la nación, gozan de los siguientes derechos, en estricta observancia de las disposiciones reglamentarias que regulan su ejercicio [...] de publicar sus ideas por la prensa sin previa censura”.

Así, se entiende que “publicar ideas” encaja dentro de los parámetros del ejercicio de libertad de expresión. La circunstancia que pone en jaque la lectura taxativa del citado artículo, es que hoy en día esta acción de publicar ideas, no se concreta a través de un canal exclusivo, es decir, la prensa, existen diversos medios por los que pueda materializarse la libertad de publicar ideas. De ser así, tal concepto estaría desfasado de no ser por la última reforma a la citada Constitución, en la que mediante Asamblea constituyente de fecha 15 de diciembre del año 1994, se determinó que tratados internacionales como la Declaración Universal de los Derechos Humanos, Convención Americana sobre Derechos Humanos, entre otros adquieren rango constitucional en virtud de lo sancionado en artículo 75° inc. 22 que así lo dispone. Entonces, la libertad de expresión, así como tal, ingresa al ordenamiento jurídico argentino a través de estas disposiciones que lo regulan expresamente, otorgándole concepto y estableciendo sus límites.

Ahora, conocer cuáles son los límites al ejercicio de libertad de expresión en el ordenamiento jurídico argentino, en base a la última reforma de su constitución, se encontrarían tipificadas en el artículo 13° inciso 2 del Pacto de la Convención Americana sobre Derechos Humanos. Entonces, la sanción se encuentra impuesta en el Código Penal, cabe precisar, que cada estado de la república cuenta con su propio Código Procesal Penal. En este acápite es necesario mencionar que delitos como la injuria y las calumnias, que en muchas ocasiones

se cometen por el ejercicio abusivo del derecho a la libertad de expresión, hoy en día no configuran delito en el Cuerpo normativo penal argentino, pero solo en el contexto que dicha situación se produzca cuando se atañen temas de interés público. Por lo demás, configura una falta que se sanciona con una multa pecuniaria. La ley que determinó ello y modificó el artículo 109° de su Código Penal fue la Ley N° 26551 (publicada el día 27 de noviembre del año 2009).

Código Penal, Art. 109°. La comisión del delito que se configure por calumnia o falsa imputación a una persona física, y ello por acción de carácter público, será reprimido con una multa que varía desde los tres mil pesos hasta los treinta mil pesos. En ningún caso constituirá este tipo de delito, las expresiones que se realicen sobre asuntos de utilidad pública, o las que sean aseverativas.

Tal reforma al Código Penal, en delitos de injuria y calumnias, fueron propuestos por iniciativa del Poder Ejecutivo, en razón del caso “Kimmel”, que fue debatido en la CIDH, que al terminar el juicio sancionó a la República Argentina por haber impuesto la condena de un año de prisión en suspenso al ciudadano periodista Eduardo Kimel. En su resolución ordenó que dentro de un tiempo razonable el país argentino modifique la legislación sobre calumnias e injurias, dado que la sanción de pena efectiva impuesta para quienes transgredieran esta norma, no era compatible con el ejercicio del derecho fundamental a la libertad de expresión, que el estado argentino reconocía como constitucional al haberlo declarado así en su constitución en el año 1994. La sanción impuesta al periodista quedó en suspenso, y la razón que lo llevó a estar condenado fue la publicación de un libro en el que narraba la investigación sobre el asesinato de cinco religiosos, cuestionando la actuación del Juez que resolvió, dicho juez lo querelló por atentar contra su honor (Scioscioli, 2013, p.245).

Resulta interesante la despenalización de los delitos de injuria y calumnia en el país argentino, y analizando las sanciones que se imponían a este tipo de delitos antes de la modificación al artículo 109° que imponía de uno a tres años de pena efectiva. En el ordenamiento jurídico peruano la sanción impuesta para estos delitos, corresponde a jornadas de prestación de servicios o multas, como también ahora lo establece el ordenamiento jurídico penal argentino con su artículo modificado. Lo que aún no queda claro es que sí el ejercicio desmedido de la libertad de expresión que conlleve a cometer este tipo de ilícitos, pero a través de redes sociales u otras plataformas digitales configura también

este tipo de faltas. Porque la modificación impuesta deriva del caso de un periodista, no todos los ciudadanos en redes sociales ejercen esta profesión.

Existen otros delitos que se configuran por el ejercicio abusivo de la libertad de expresión, como el de afectación a la intimidad personal. La libertad de expresión es un derecho fundamental que su materialización encuentra hoy en día diversos canales. Anteriormente la prensa escrita o medios de radio y TV eran los canales por excelencia, es por ello, que el inconsciente colectivo se creía que solo personas allegadas a este tipo de medios podían ejercer tal derecho a gran escala. Hoy, la tecnología hace posible que cualquier ciudadano pueda ejercer tal derecho de forma global y por lo tanto sea plausible de cometer delitos en ejercicio de este derecho. El Código Penal argentino (29 de octubre del año 1921) va a ser derogado por uno nuevo, así, en una entrevista concedida a un diario de la provincia de Mar del Plata en abril del año 2018, el Juez Mariano Borinsky afirmó “Se va a realizar la incorporación de nuevos delitos, que se suscitan en el ámbito del deporte, a través de los medios informáticos, el grooming, entre otros”. Esperemos que el resultado incluya sanciones para las acciones violatorias de derechos que se han suscitado en esta era digital.

Chile

En la República de Chile, el derecho a la libertad de expresión se encuentra configurado como el derecho a la libertad de opinión. Así este derecho, se encuentra regulado en el capítulo III “Derechos y Deberes Constitucionales, artículo 19° inciso 12 de su Constitución Política (promulgada el día 21 de octubre del año 1980). El contar con una sola Constitución, la hace similar al ordenamiento jurídico peruano, porque no existen cuerpos normativos de este tipo subalternos, lo que hace más compacta y general la interpretación que se haga de los derechos contenidos en su cuerpo normativo. Además, Chile forma es parte de la Declaración Universal de los Derechos Humanos (1948), y se encuentra adherido a la Convención Americana de Derechos Humanos (1978) desde el 21 de agosto del año 1990. Tratados internacionales por los cuales el derecho a la libertad de expresión alcanza mayor protección.

Const. Política, Art. 19°. La Constitución reconoce a todos: **12.** La libertad de emitir opinión, esto es, sin que medie censura de por medio, y a través de cualquier medio. Ello no subsume la responsabilidad penal que se derivara por el abuso del ejercicio de esta libertad [...].

El ejercicio de la libertad de opinión, como se encuentra regulada en la Constitución chilena, responde a un desarrollo del mismo a través de profesionales de la comunicación, es decir, periodistas. Se les concede la libertad de emitir opiniones, e incluso en el mismo artículo prescribe que si no están exonerados de la responsabilidad penal en que incurrieran por hacer un ejercicio abusivo de la libertad que se les concede. Delitos como la calumnia, la injuria que se encuentran tipificados en el Código Penal chileno son algunos en los que se incurre si la libertad de emitir opinión deviene en transgresora. De una interpretación *sui generis*, si bien el citado artículo tiene preponderancia a enmarcarse en un ámbito de medios de comunicación social (radio, televisión), la libertad de opinión también le es concedida en igual medida a las personas naturales, con la anotación de que son responsables penales si cometieran delitos en abuso del ejercicio de la libertad de emitir opinión.

España

El Reino de España es un país donde su forma de gobierno es la monarquía parlamentaria, si bien el monarca es el jefe de Estado, coexisten los poderes Legislativo, Ejecutivo y Judicial junto a él. Cuenta con una única Constitución (publicada el día 29 de diciembre del año 1978) para todas sus comunidades autónomas, así, es el país que más ha desarrollado la protección de derechos en su relación con la tecnología. El marco normativo legal nacional del derecho a la libertad de expresión, se encuentra garantizado en el artículo 20° de su Constitución, y en el inciso 4 del mismo artículo se regula sus límites. Así la libertad de expresión para el ordenamiento jurídico español encuentra su límite frente al derecho a la intimidad personal y derechos conexos que de ella se deriven, con especial énfasis en protección a los menores de edad y a la población joven. Los conceptos de principio de consentimiento y derecho a la libertad de expresión, se encuentran bien delimitados.

Const. Política, Art. 20°. inciso 1. Los siguientes derechos merecen reconocimiento y protección: **a)** Realizar expresión y difusión libre de ideas, pensamientos, y opiniones, a través de la escritura, la palabra, u otra forma de reproducción. **Inciso 4.** El ejercicio de esta libertad encuentra sus límites frente al derecho a la intimidad y conexos, con especial protección de la infancia y la juventud.

A diferencia de la legislación española, en el Perú si bien el derecho a la libertad de expresión se encuentra regulado como un derecho reconocido a toda persona, en el artículo 2° inciso 4 de la Constitución Política, no se ha prescrito cuáles son sus límites, como sí lo hacen otros países como México y de forma tácita Chile, y como se ha citado también España. Por lo

tanto, en el ordenamiento jurídico peruano los límites para el ejercicio de este derecho, se encuentran prestablecidos en el artículo 13 de la CADH, uno de ellos es el no sobrepasar los derechos reconocidos a otras personas, como el derecho a la intimidad personal. Se trata de un mecanismo, donde introducir normas de carácter internacional al ordenamiento jurídico nacional se realiza con la intención de suplir vacíos legales, pero que no siempre, cubren tal deficiencia, porque la norma procesal nacional no tiene la capacidad de regular procedimentalmente la norma adjetiva.

Del artículo constitucional que protege la libertad de expresión, cuando hace referencia “cualquier otro medio de reproducción”, se denota que es un concepto que en esta era tecnológica abarca sin ningún problema. Muchos países en sus normas constitucionales al hacer referencia al ejercicio de esta libertad, la asocian de forma “natural” al ejercicio del periodismo”, y conforme a una interpretación contemporánea deviene en obsoleta de forma parcial, porque no regulan otros canales de reproducción más que los medios de comunicación social. Peces-Barba (1981) “La evolución cultural, las necesidades que surgen como sociedad hacen que la libertad de expresión no pueda ser entendida de igual forma en el siglo XX que hace tres siglos atrás”. Así lo expresaba el citado autor hace más de treinta años atrás en una entrevista concedida al diario español “El País”, y en efecto, es un concepto general que aplica a muchos derechos, que su trascendencia en el tiempo siempre va a estar acompañado de cambios sociales, avances tecnológicos, entre otros, que incidan directamente en su esencia.

El derecho a la Libertad de Expresión en la Constitución Política Peruana

La Constitución Política del Perú (promulgada el día 29 de diciembre del año 1993) en su capítulo I del Título primero reconoce cuales son los derechos fundamentales de toda persona perteneciente a la nación peruana, así en el artículo 2° inciso 4, reconoce a la libertad de expresión como el derecho que tiene todo ciudadano peruano, logrando materializar tal derecho mediante la escritura, el habla e incluso a través de la imagen. Además, reconoce derechos conexos como la libertad de opinión e información. El punto de inflexión se da cuando en ese mismo párrafo reconoce que la libertad de expresión y conexos reconocidos en el citado artículo se ejercen mediante cualquier “medio de comunicación social”; respecto a ello, el Tribunal Constitucional, máximo intérprete de la Constitución, ha definido la relación de la libertad de expresión con los medios de comunicación social.

- Los medios de comunicación social, sirven de conducto para la opinión pública y resultan de suma importancia para el desarrollo de una sociedad basada en los pilares de la democracia. Por su alcance difusivo a gran escala, tienen la capacidad de servir y ayudar a la integración social. El principal deber de los medios de comunicación social es estar direccionados a asegurar la total existencia la libertad de expresión y derechos conexos como la libertad de información, que garantizan un sistema democrático (cfr. Fundamento Jurídico 47, STC 0003 – 2006-PI).
- El artículo 2° inciso 4 de la Constitución reconoce la libertad de expresión, estableciendo que cualquier injerencia a su desarrollo configura delito. Los medios de comunicación encuentran su fundamento en los derechos a la libertad de expresión y de información, además, son instrumentos de carácter necesario para la difusión de estos derechos, además de asegurar su constante permanencia. Así, los medios de comunicación son personas jurídicas encargadas de difundir información y expresión, garantizando un estado democrático de derecho (cfr. Fundamento Jurídico 19, STC 00015 – 2010-PI).

El ejercicio de la libertad de expresión, históricamente está ligado a los medios de comunicación social, por ser este un canal de mayor afluencia. Y así lo reconoce textualmente la actual Constitución Política (1993) del Perú. Este ejercicio no debe verse privado de censura previa, y son los propios derechos de expresión e información que dan acción a fundar los medios de comunicación social, así lo declarara la citada carta magna. El Tribunal Constitucional, en diversas sentencias suyas, ha reconocido la relación directa que existe entre el derecho a la libertad de expresión y los medios de comunicación social; se trata de un reconocimiento que lleva consigo perennizar la permanencia de tales derechos para contribuir a la democracia en la que se funda el Estado peruano. En resumen, la Constitución política del Perú, reconoce expresamente que los medios de comunicación social es el medio a través del cual se hace ejercicio de este derecho; por lo tanto, se infiere que profesionales de la comunicación son quienes se encuentran más cercanos a este concepto.

La actual Constitución peruana, fue promulgada hace más de dos décadas atrás, inicios de la última década del primer milenio, y en el Perú como en muchos otros países del mundo, el internet con sus distintas plataformas virtuales (foros, redes sociales, blogs, etc.) no formaban parte de la realidad social. Entendiendo el concepto de libertad de expresión, uno de sus canales hoy en día, son redes sociales como Facebook, Twitter, Instagram, WhatsApp, entre otras. Dichas redes, que también tienen el alcance masivo que tienen los clásicos medios de comunicación social como la Radio, la TV y la prensa escrita. Pero hasta ahora no existe pronunciamiento expreso del máximo intérprete de la Constitución, sobre la

cuestión de si las redes sociales, foros, blogs, que se desarrollan en plataformas virtuales de internet, constituyen o no medios de comunicación social. Así, el Tribunal Constitucional en una sentencia por un proceso de inconstitucionalidad de fecha 13 de julio del año 2007, expuso:

- Entre los medios de comunicación social se encuentran la radio y la televisión, y a su vez, a estos se les considera instituciones con carácter constitucional. Su regulación no debe estar exenta de los valores y principios, además de los derechos reconocidos por esta norma fundamental (cfr. Fundamento Jurídico 6, STC N° 00013 – 2007-PI).

Entonces, aún en el ordenamiento jurídico peruano queda pendiente definir el carácter legal de plataformas virtuales que, al día de hoy, sirven como medios para canalizar la expresión e información, que quiera brindar cualquier persona que cuente con acceso a internet. La penúltima Constitución Política (1979) que tuvo el Perú, también regulaba la protección al derecho a la libertad de expresión en su artículo 2° inciso 4°, pero además está decir que tampoco preveía el suceso de las plataformas virtuales de internet, como actuales propulsores de muchas personas que se hacen oír a través de ellas, en pleno ejercicio de su libertad de expresión. El fenómeno social que trae consigo el desarrollo del internet, a la que cada vez más personas tiene acceso, no debe ser ajena a la ciencia jurídica, pues el derecho existe por y para el desarrollo y construcción de una sociedad. El ejercicio de libertad de expresión a través de redes sociales como Facebook, es una realidad latente, tal situación merece una regulación de carácter legal.

En esa línea argumentativa, queda claro que los clásicos medios de comunicación social resultan de vital importancia para la existencia de un estado social democrático de derecho. Y ello, en razón que quizás después del derecho a la vida, la libertad sea el siguiente derecho más importante para el ser humano. Ejercer libertad de expresión mediante opiniones, ideas, sentimientos a través de la palabra oral o escrita, incluso gráficos, es lo que diferencia al ser humano del resto de los animales mamíferos. Además, el ejercicio de este derecho garantiza la variedad de opiniones, sin estar sujetas a mando o dirección superior, ya que cada ser humano es individual en sus opiniones. La Corte IDH, órgano judicial que resuelve conflictos suscitados en países que se encuentran adscritos a la Convención Americana de Derechos Humanos (1978), ha declarado la importancia de los medios de comunicación social para el ejercicio de la libertad de expresión.

- Los medios de comunicación social no deben excluir a ninguna persona para el ejercicio de su libertad de expresión, no se debe permitir la discriminación, ya que es

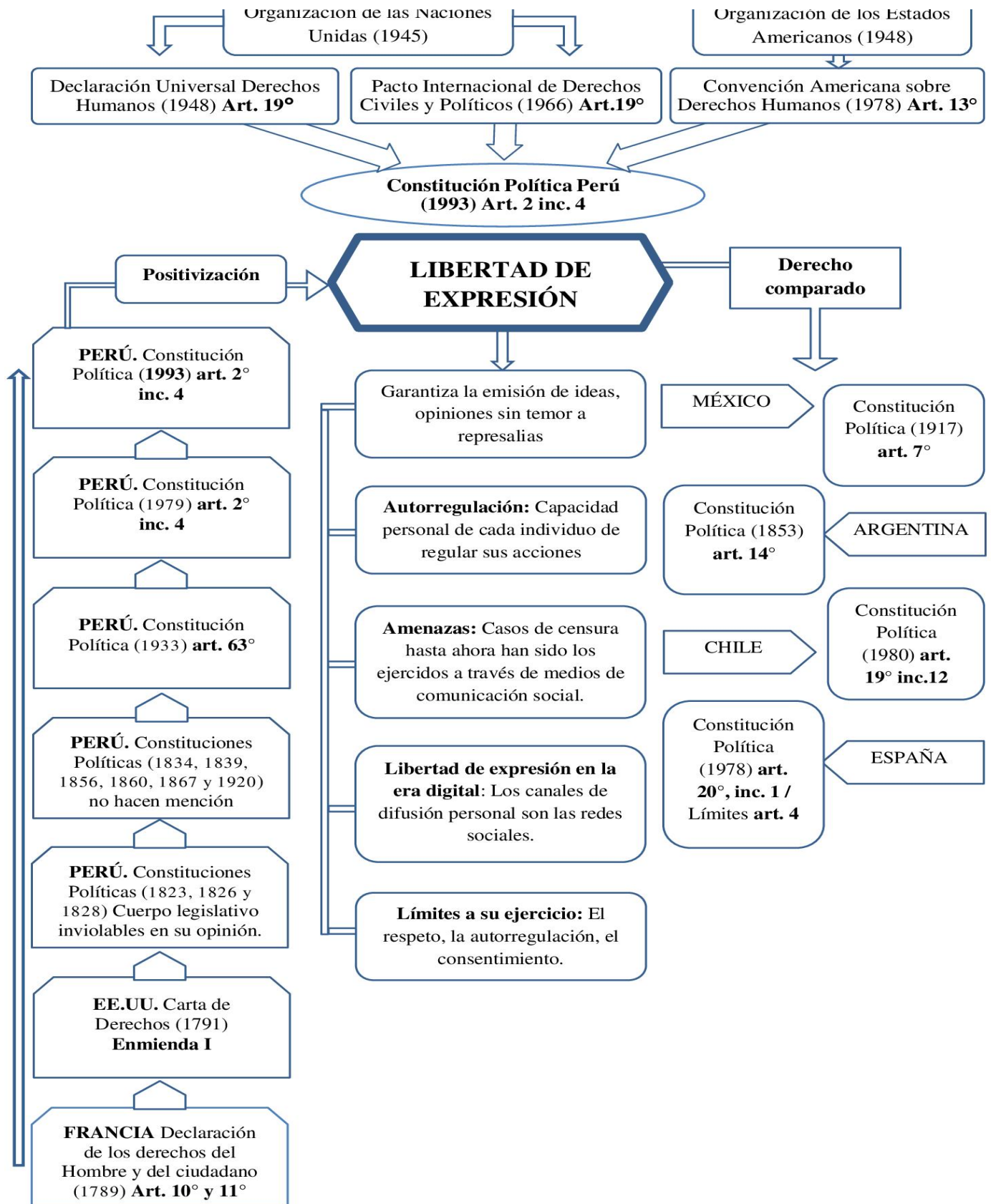
un medio cuya principal función es asegurar la plena vigencia de este derecho, en ningún caso debe constituir restricción. Así los medios de comunicación materializan la libertad de expresión, por ello, su correcto funcionamiento debe sentarse en bases de necesidad de este derecho (Cfr. Párrafo 34, Opinión Consultiva N° 5/85).

➤ Ejercer libertad de expresión no se concreta o termina con el reconocimiento de los derechos a hablar o escribir, sino que de forma indispensable requiere de cualquier medio que resulte apropiado para difundir la información, y así poder hacer llegar el mensaje a muchos receptores. Cualquier restricción a las posibilidades de difusión del derecho a la libertad de expresión representa un límite (Cfr. Párrafo 147, Caso Ivcher Bronstein Vs. Perú).

Queda claro entonces que, los medios de comunicación social son un canal de vital importancia para ejercer libertad de expresión, en ese contexto, las redes sociales hoy en día también constituyen un canal de igual importancia para el ejercicio de este derecho. La carta magna peruana no contempla taxativamente cuales son los límites al ejercicio de la libertad de expresión; pero el abuso en el ejercicio del derecho a la libertad de expresión trae consecuencias y así lo declara el mismo artículo bajo la premisa “bajo responsabilidades de ley. Rubio (1995) “El exceso en la libertad de expresión se sanciona con la imposición de una pena a través del derecho penal o de tipo civil con una indemnización al agraviado” (p. 26). Así, queda la posibilidad de sancionar las acciones derivadas del ejercicio de este derecho que afecten a otros derechos, ya que la libertad de expresión no es un derecho absoluto. El derecho constitucional no aplica las sanciones correspondientes, para ello, se encuentran las vías penal y civil.

En el segundo párrafo del inciso 4 artículo 2° de la Constitución Política (1993) se sanciona que los delitos que se cometan mediante los medios de comunicación, la prensa escrita es tipificada en el Código Penal, para así, sancionarse en el fuero común. Así, la Constitución reconoce el *ius puniendi* del Estado para sancionar el ejercicio abusivo del derecho a la libertad de expresión. El Código Penal (1991) del Perú, sobre los delitos que se configuran por el ejercicio desmedido de la libertad de expresión, en la parte especial (Libro Segundo) en su Título II prescribe los delitos contra el honor, entre ellos el ordenamiento jurídico penal peruano reconoce a la Injuria (art. 130°), Calumnia (art. 131°) y Difamación (art. 132°); y en su Título IV delitos contra la Libertad, capítulo II prescribe los delitos de violación de la intimidad desde el artículo 154° al 157°. Todos los delitos antes descritos, se inician por acción privada, que se denomina “querrela”.

Ilustración 1. Historia de la Libertad de Expresión



Fuente: Elaboración propia

DERECHO A LA INTIMIDAD PERSONAL

El derecho a la intimidad personal, un derecho reconocido en el artículo 2° inciso 7 de la Constitución Política del Perú, y que también encuentra su protección a nivel internacional en el artículo 12° de la Declaración Universal de los Derechos Humanos (1948). Se trata de un derecho que en otros ordenamientos jurídicos es reconocido como el derecho a la vida privada. Encuentra su fundamento en la propia existencia del ser humano, la cual debe desarrollarse en armonía e integridad total, tal es así, que se sanciona su afectación. Intromisiones arbitrarias causan estragos que en ocasiones afectan derechos conexos, como son el derecho a la imagen, el derecho al honor, la dignidad, entre otros. El derecho a la intimidad goza de carácter confidencial, así Recio manifestó:

El derecho a la intimidad también incluye la debida y real protección a los datos personales, ello en razón de mantener en un ámbito reservado la privacidad de cualquier individuo. Es necesario que, para materializar esta protección, se cuente con la participación de organismos internacionales cuyas disposiciones reglamentarias brindan una connotación mucho más global. Debe resguardarse la confidencialidad e integridad del derecho a la intimidad, cuyos conceptos puedan ser equiparables a los sistemas de las Tecnologías de la Información (2016, p.71).

El derecho a la intimidad protege todo aquello relativo a la esfera más íntima del ser humano. Se encuentra garantizado por la carta magna peruana y por otros tratados internacionales a los que el Perú se encuentra adherido. Toda persona humana es digna de poseerla y como todo derecho fundamental no es absoluto. Y es que el derecho a la intimidad no se encuentra garantizado para cada situación en particular, sino que le es inherente al ser humano, por su condición de tal, y ampara a éste en todas las relaciones sociales que surjan de su convivencia. La intimidad es de única pertenencia al ser humano, ningún sujeto tiene derecho sobre la intimidad de otro; el derecho a la intimidad no es absoluto debido a que encuentra sus límites cuando empieza el derecho del otro sujeto. En síntesis, la intimidad es un derecho que reconoce y protege la esencia más personal de un ser humano, reservada, secreta y fundamental. Es un derecho que corresponde a la llamada primera generación de derechos humanos.

Continuando con la confidencialidad del derecho a la intimidad, se debe tener en cuenta, que constituye un derecho y un deber; es decir, derecho de cada persona a reservarse para sí información que corresponda a su ámbito privado, y deber de todo tercero de no develar lo que en cualquier circunstancia haya conocido de otra persona, y que no le corresponda difundirlo por no ser de su pertenencia. Ahora, la confidencialidad del derecho a la intimidad

en el escenario de las nuevas tecnologías configura un desafío para cualquier legislación. Se debe tener en cuenta que la intimidad es un derecho para el desarrollo personal, por lo tanto, las miras a su protección en este escenario digital deben ser en igual medida a la otorgada en el mundo real. Sobre la confidencialidad en el derecho a la intimidad personal, en un contexto del uso de las nuevas tecnologías, Bautista indicó:

Un tema de singular importancia en el desarrollo del derecho a la intimidad como derecho fundamental y el desarrollo de las nuevas tecnologías, resulta ser la confidencialidad del derecho a la intimidad, así como también, la confidencialidad de la información. Se hace necesario la creación de mecanismos que actúen como salvaguardas para evitar la infracción al derecho a la intimidad, las nuevas tecnologías traen consigo rapidez, efectividad, para cualquier tipo de información que sea difundida a través de ella (2015, p.9).

Es necesario mencionar la libertad de expresión porque en la era digital, es usual que se vea confrontado al derecho a la intimidad personal. Pero, aunado al ejercicio de esta libertad en internet, resulta una amenaza de mayor consistencia. El derecho a la intimidad personal en internet resulta bastante preocupante, porque es tan efímero el instante en el que se puede ver vulnerado. No existe conciencia o una debida diligencia en las personas para no afectar este derecho en el internet. Quizá sea la no presencia física de la persona, la que no limita a una persona a efectuar agravios en contra de otra. Existe conciencia en las personas de las consecuencias a la afectación del derecho a la intimidad personal en internet; pero no se toman acciones para evitar su vulneración. Toda persona es consciente de lo letal que puede resultar la afectación a este derecho, y lo reconoce por casos que se han presentado en el uso de plataformas virtuales del mismo internet. El derecho a la intimidad personal es un derecho fundamental, natural al ser humano, su protección efectiva constituye garantía de un libre desarrollo para cada individuo.

Otro aspecto de singular importancia en el derecho a la intimidad, resulta ser que su debida protección contribuye al desarrollo de la personalidad de cualquier ser humano. Este desarrollo se ve potenciado cuando la persona no es víctima de arbitrariedades o injerencias que dañan su integridad personal. La intimidad personal es un derecho que configura amplias dimensiones de la vida de un ser humano, es menester por parte del Estado su protección, y por parte de la población su respeto. La personalidad, es una característica que hace singular a cada persona, por lo tanto, si un derecho fundamental es su principal fuente de contribución, protegerlo debe ser primordial. Por ello, el Estado peruano se encuentra adherido a la Convención Americana de Derechos Humanos, que en su artículo 11° regula

la protección a la vida privada de un ser humano. Así, sobre la contribución al desarrollo de la personalidad, Gonzáles manifestó:

Cualquier persona encuentra dentro de sus facultades, el decidir qué aspectos de su vida considera que deban ser públicos y cuáles no, estos aspectos pueden ser de contenido familiar o personal. Y así surge el derecho a ser protegido de las intromisiones arbitrarias a su espacio íntimo, el cual tiene una especial esencia para el desarrollo de su personalidad. El tener control sobre la información personal o familiar configura un derecho reconocido y protegido por el Habeas Data (2014, p.298).

La vulneración al derecho a la intimidad constituye un agravio moral. El daño que se produce por vulnerar este derecho versa sobre lo psicológico, económico e incluso social. Es menester de todo individuo tener respeto por el otro, además de tener sentido de responsabilidad y respeto en las acciones que se realice. Como ya se dijo, a toda persona le es inherente el derecho a la intimidad, ya sea personal o familiar, como seres humanos cada persona es un ser individual (del término individuo) y en sentido figurado les corresponde una esfera que atañe únicamente lo que es suyo y de nadie más. Entonces, esta esfera que comprende los aspectos más personales, debe y tiene que ser respetada por terceros, es decir, en todas las personas debe existir una cultura de respeto por los aspectos íntimos de los otros; además del respeto de sus derechos. Interferir en la intimidad de otro, crea una inestabilidad social del respeto que se debe tener por los derechos de los demás. En el ordenamiento jurídico peruano, así como en la mayoría de países, trasgredir la esfera de intimidad de una persona constituye un delito; tipificado en el ordenamiento jurídico penal en el artículo 154°.

Ahora, continuando con el libre desarrollo de la personalidad como característica del derecho a la intimidad, es necesario mencionar que su protección radica en la contribución indirecta que se hace en pro de la sociedad; es decir, como efecto alterno se encuentra el desarrollo de una sociedad con cultura de paz, respetuosa de los derechos humanos. Por lo tanto, desarrollar una sociedad que contemple sus derechos, reconozca sus alcances y límites, depende en gran medida de las disposiciones legislativas que contemple el ordenamiento jurídico de un Estado. No basta, con establecer una cultura de respeto por los derechos de todos, las acciones que se consideren contrarias a derecho, necesitan regularse como delitos o faltas, de acuerdo a como corresponda. Así, sobre la contribución del derecho a la intimidad sobre el desarrollo de la personalidad, Mieres señaló:

El derecho a la intimidad, como mecanismo de protección encuentra al derecho al olvido, que sirve además para proteger derechos conexos como el derecho al honor, el derecho a la imagen, el derecho a la protección de datos, entre otros. El derecho a la

intimidad, así como los derechos en mención, determinar su protección contribuye al libre desarrollo de la personalidad, es decir, desarrollar su proyecto existencial libre de cualquier injerencia (2014, p.11).

El derecho a la intimidad es inherente a la persona humana, ahora, una de sus características principales es la contribución al proyecto de vida de una persona, ello en razón que, cimenta bases para el libre desarrollo de su personalidad. Por ende, el derecho a la intimidad personal concluye con el fenecimiento de la misma. Este derecho asiste al ser humano durante el ciclo vital de su existencia, porque es un sujeto jurídico derechos y obligaciones. El artículo 61° del Código Civil peruano prescribe que una persona encuentra su fin con la muerte. Y es que después de oficializarse legalmente la muerte de una persona, éste pasa de ser un sujeto a ser un objeto. Para el ordenamiento jurídico peruano un objeto carece tanto de derechos como de obligaciones. El derecho a la intimidad personal es fundamental, porque además de constituir un fundamento para el desarrollo de una sociedad, es fundamental para el sujeto, no para un objeto. Desde el derecho a la vida, y durante la permanencia vital de un ser humano en sociedad, su derecho a la intimidad merece ser resguardado, porque constituye el principio y fin de su existencia natural y jurídica.

Por último, continuando con la contribución al desarrollo personal por la adecuada protección del derecho a la intimidad, se pone en manifiesto el interés que debe surgir en cada sujeto de derecho, porque, así como se es sujeto de derechos, también se debe cumplir deberes. Un deber que debe primar en cada ser humano, más allá del conocimiento de una norma legal, es el de respetar los derechos de sus semejantes, y este respeto constituye un deber primordial para que todo ser humano pueda desarrollar su vida sin injerencias vejatorias. No todas las personas se encuentran capacitadas para entender el complejo ordenamiento jurídico de un Estado, pero dada la esencia de una cultura de paz, en los núcleos familiares es donde se aprenden valores. Y es ahí, donde nace un punto a favor del respeto entre todos. En cuanto a la contribución del desarrollo de la personalidad, por el derecho a la intimidad personal, en un escenario de redes sociales, López señaló:

El concepto que se tiene sobre el derecho a la intimidad, con la aparición de la Informática y el desarrollo de las nuevas tecnologías en el marco del internet, se ha visto necesariamente reformulada. Por eso, el derecho a la intimidad debe encontrar especial protección en el ámbito de las redes sociales, y garantizar la intrusión sin consentimiento sobre aspectos de la vida muy íntimos, que cada persona se reserva para sí misma; además, se protege el desarrollo de la personalidad de un individuo (2017, p.182).

El desarrollo de la tecnología, relacionado al campo jurídico, trae consigo dificultades para interpretar los límites “íntimo – privado – público” del derecho a la intimidad. Lo íntimo constituye lo más recóndito del ser humano, aquello que solo su intelecto es capaz de resguardar. Lo privado lo constituyen derechos conexos como el derecho al honor, a la imagen y a la vida privada, que se ven relacionado en la interacción consentida que hace el ser humano en sociedad. Y lo público es enfocado en las decisiones públicas que toma el ser humano respecto de su desarrollo como persona, esto se observa con mayor detalle en el caso de los personajes públicos. Con el uso de las redes sociales, el tránsito de la información desplegada se ha visto afectado cuando corresponde a cosas íntimas. Las personas ven cada vez más perder el control de su información personalísima (Galán *et al.*, 2014, pp. 26-31).

En específico, cabe tomar como referencia a la red social Facebook, se trata de una de las múltiples redes sociales por las que una persona toma presencia en el mundo digital, es como si se tratara de un nacimiento virtual. Al crearse una cuenta en esta red social, su titular tiene la capacidad de publicar fotografías, vídeos, compartir los lugares en los que se encuentra, publicar estados de ánimo, comentar las publicaciones de sus contactos, etc. Estas acciones deben realizarse con cautela, responsabilidad y respeto hacia las demás personas que forman parte de esta comunidad llamada Facebook. Se debe guardar la más mínima cautela en la exposición que se realice de contenido cuya pertenencia sea parcial o de plano no se tenga propiedad sobre ella, porque se debe partir de la premisa que la vulneración al derecho a la intimidad configura un ilícito penal. Entonces, parte de la responsabilidad el uso que se le pueda dar a la red social Facebook, porque desde una óptica positiva, esta red social es una herramienta muy útil en el acontecer diario, excelente para la socialización en un mundo cada vez más tecnológico.

El carácter confidencial del derecho a la intimidad personal

El carácter confidencial del derecho a la intimidad se denomina a aquel aspecto íntimo de una persona, cuya titularidad y exclusividad le pertenece. Se presenta esta característica porque, solo así, la persona ve en salvaguarda su entorno más íntimo, que puede ir desde lo personal hasta lo familiar. La confidencialidad se produce en una relación, en la que usualmente intervienen dos agentes, pero ello necesariamente no sucede siempre así, pueden intervenir más de dos agentes. Bautista (2015) “Las nuevas tecnologías y el derecho a la intimidad tienen como punto clave la confidencialidad de este derecho” (p.09). Así, una persona al crear una cuenta para hacer uso de cualquier red social de una plataforma virtual,

confía parte de su intimidad al uso de la red social. Existe un riesgo de sobre exposición, pero ello, no da lugar a que la confidencialidad del derecho a la intimidad desaparezca. Asegurar su protección frente a un escenario de vacío legal, resulta complicado; las normas de derecho son las llamadas a asegurar protección.

La intervención de más de dos agentes debilita la confidencialidad del derecho a la intimidad personal. Y en la red social Facebook se suelen crear grupos de conversación, existe la posibilidad de que el grupo sea cerrado y tenga un limitado cupo de participantes, pero ello no asegura que pueda existir fuga de información. Esta fuga se refiere a que cualquiera de los otros miembros pueda violentar el depósito de confianza que se le otorgó como participante, y haga público determinada información que se suscitó en una relación de confidencialidad. Esta información puede ser un texto, imágenes fotográficas, vídeos o incluso grabaciones de voz que revelen aspectos íntimos de una persona. Su difusión a través de la misma red social Facebook, en el ordenamiento jurídico peruano no se encuentra regulado expresamente como una acción delictiva. Situación distinta, es que se haga un uso no autorizado de los datos que otorga una persona al adherirse como usuario, la actual legislación peruana si prevé tal situación y la regula en la Ley N° 29733.

La confidencialidad es una garantía para el ejercicio del derecho a la intimidad, nace producto de la relación de dos o más personas. Para poder realizar la difusión o poner a conocimiento público lo que se confió en privado se requiere del consentimiento del titular. Tal situación está garantizada incluso por el Tribunal Constitucional (Fj.10, STC 1839-2012-PHD) al emitir su opinión relacionada a imágenes y vídeos de carácter confidencial, que de entregarse a un tercero se vulnera el derecho a la intimidad de quien aparece en las instantáneas, la excepción es que su titular otorgue consentimiento para su entrega. El derecho penal en Perú sanciona la afectación a la intimidad personal, más allá que una de sus causas sea la violación de la confidencialidad; pero el tipo penal exige la difusión se realice a través de medios de comunicación social. La red social Facebook no forma parte en sentido estricto de este concepto. Además, en este escenario la información es confiada, no se obtiene de forma maliciosa.

El desarrollo de la personalidad

La Constitución Política del Perú de 1979 en su artículo 2° inciso 1 regulaba el libre desenvolvimiento de la personalidad como un derecho. Al hacer mención al desarrollo de la

personalidad, analizando su enfoque, es primordial que se respete y se encuentre resguardado. Ello en razón que el ser humano por naturaleza es un ser sociable, a diario una persona entabla múltiples relaciones sociales, propias de su convivencia en sociedad. Bautista (2015) “El derecho al respeto y el reconocimiento de la intimidad personal, son esenciales porque contribuyen al desarrollo de la personalidad en una convivencia social” (p.15). En palabras del citado autor, tanto el respeto como la intimidad personal contribuyen al pleno desarrollo de una persona. Pero, no solo esos derechos contribuyen al desarrollo de la personalidad, pueden estar incluidos otros derechos que de su contenido se aprecie reconocen el desenvolvimiento del ser humano socialmente. Incluso el derecho a la libertad de expresión contribuye a este desarrollo.

En el Perú el desarrollo de la personalidad para la actual Constitución (1993) constituye un derecho innominado, ello en razón de que, no se encuentra normado expresamente en el citado dispositivo legal. Sin embargo, el Tribunal Constitucional expresó que, ha quedado instituido en la STC 2868-2004-PA, fundamento 14, que el derecho al libre desarrollo de la personalidad se encuentra previsto en el artículo 2° inciso 1 de la actual Constitución (1993). Si bien no se hace referencia al escenario en concreto, su determinación abierta permite incluir a la personalidad dentro de esa libertad de desarrollo que reconoce el citado artículo. Entonces, este derecho brinda la protección a los distintos ámbitos que conlleven al desarrollo de la libre personalidad, por la condición de la personalidad social de cada individuo; siempre y cuando, no se afecten los derechos de otras personas. Este derecho de libre desarrollo de la personalidad, deviene de otro derecho fundamental como lo es el derecho a la libertad; este derecho protege al ser humano de las injerencias por parte del Estado o terceros.

Entonces, partiendo de lo anteriormente expuesto, el Estado peruano garantiza el desarrollo de la libre personalidad. Así queda establecido en la variada jurisprudencia desarrollada por el Tribunal Constitucional bajo esa premisa. En su relación con las redes sociales también se encuentra garantizado el desarrollo de la libre personalidad, y ello porque, el citado derecho encuentra su travesía fundamental en las relaciones sociales del individuo. A través de la red social Facebook, la naturaleza social de un individuo se hace presente una vez más, porque acarrea un concepto moderno de “socialización” a través del mundo digital. En especial el derecho a la intimidad personal, como contribuyente a este derecho, si bien en las plataformas digitales tiene un grado alto de vulneración, corresponde a cada persona

respetarla y al Estado regular su protección en esta era digital. Por ello, el derecho al libre desarrollo de la personalidad, y los derechos conexos que ayudan a su concretización, merecen encontrar igual protección en un mundo digital.

El derecho a la intimidad personal en redes sociales

La viabilidad y ductilidad de la información difundida en internet resulta asombrosa por su capacidad masiva de llegada. Los canales del mensaje “emisor – receptor” encuentran su concepto un tanto particular, ya que anteriormente el canal lo constituían la voz, la palabra escrita, ahora este nuevo canal es el tráfico de datos. Pero no se requiere necesariamente ser ingeniero de sistemas o experto en alguna materia relacionada, para poder intervenir la información publicada; solo basta el conocimiento empírico que genera ser un usuario de alguna red social. Según Malpartida (2010), “Resulta complicado intervenir de forma global la información difundida por la Internet” (p.339). Equiparemos este concepto al siguiente contexto, la información que se brinda ante un grupo de personas en una reunión es más difícil de controlar, que la que se vierte ante una sola persona; imagínese entonces, controlar información que se despliega a una gran velocidad ante personas sin distinción de barreras. Por ello, se debe trabajar en una cultura de concientización y prevención, informando a la ciudadanía sobre sus derechos con relación al uso de internet.

La información que se publica en redes sociales tiene la capacidad de obtener cantidades inimaginables de receptores. Subir contenido a las redes sociales, conlleva a que el contenido que sube una persona sea de su propiedad, existan personas en este contenido, de las que necesite previa autorización para subir el material, y se realice la publicación sin el previo consentimiento de quienes tienen derecho a otorgarlo. En este panorama de posibilidades, siempre y cuando medie autorización previa, y no se vulneren derechos, estamos ante una sociedad respetuosa del orden y las buenas costumbres; empero, si no existe conciencia de respeto hacia el conciudadano, hace falta una cultura de valores en respeto y responsabilidad. Sanjurjo (2015) revela que “No hay impedimento de subir contenido a la red, todo puede colgarse” (p.35). Y es con ese “todo” con el que se debe tener sumo cuidado, como en el mundo real, debe prevalecer el respeto para con todos y se debe actuar con decoro. El mundo digital, es abstracto, pero esto no debe ser causal de afectaciones a derechos humanos; las redes sociales llegaron para quedarse, usarlas de forma apropiada harán más llevadera una convivencia en sociedad.

Facebook es una red social que permite dentro de sus múltiples funciones la publicación de fotografías y vídeos. La red social por excelencia, nació allá por el año 2004, a más de una década de su creación aún se mantiene en vigencia y a la vanguardia, en pro de ofrecer una mejor calidad en el servicio a sus usuarios. En el (2015) Sanjurjo señaló que “Facebook a nivel internacional es la red social con mayor suscriptores” (p.84). Si bien, anteriormente a su creación existían otras redes sociales, la innovación que trajo Facebook consigo fue el consentimiento que se necesitaba de quien querías que fuese añadido como contacto, irónicamente tal consentimiento solicitado era necesario para proteger la intimidad de la persona que estaba al otro lado de la pantalla del monitor. Derecho a la intimidad que hoy en día es severamente cuestionado sobre su efectiva protección por parte de Facebook, más allá de que en nuestro país exista la ley contra Delitos Informáticos (Ley N° 30096).

El derecho a la intimidad personal en Facebook encuentra su principal protección en cada usuario. Existen opciones para mostrar la información personal que se desea, además de calificar el alcance de la publicación en modo “público” o “solo contactos”. Cuando la publicación la va a realizar un tercero, es lógico que medie el consentimiento, este consentimiento se puede otorgar de forma externa ya sea verbal o escrita; o puede otorgarse a través de la misma red social Facebook, siempre y cuando, esta tercera persona realice el respectivo etiquetado al perfil de la persona que desea involucrar. Cada perfil de Facebook es individual, los datos personales que se consignan para su creación, forman parte del derecho a la intimidad personal, pero esta situación si se encuentra regulada en el ordenamiento jurídico peruano. Hasta aquí, el derecho a la intimidad en Facebook en teoría y práctica está garantizado. Empero, existen situaciones desencadenadas por múltiples factores, donde para realizar cualquier tipo de publicación no se toman en cuenta el consentimiento, no se prevé la autorregulación, no existe responsabilidad social en la acción.

Derecho conexo: El derecho a la vida privada

La autonomía del derecho a la vida privada toma presencia por la latente colisión con el derecho a la libertad de información. Nace de la necesidad que tiene una persona a no sufrir intromisiones a lo más íntimo de su ser. La necesidad de tener un espacio que solo sea de su dominio y de nadie más. Cuando la información que no constituía interés general resultó vertiginosa por la difusión que se hacía a través de los medios de comunicación (diarios en papel para la época), surgió la necesidad de autonomía del derecho a la intimidad. Tuvo su

nacimiento y desarrollo primigenio como concepto autónomo en el ensayo nombrado “*The Right to Privacy (1890)*” elaborado por dos jóvenes profesionales del derecho en los Estados Unidos, posteriormente fue desarrollado por la labor jurisprudencial de los conocedores del derecho en el referido país. La estructura de nuestro sistema jurídico resulta muy diferente a la estructura del *Common Law*, por ende, la dimensión en la que nació originalmente el derecho a la intimidad no ha sido desarrollada completamente en nuestro ordenamiento jurídico (Chanamé, 2003, pp. 50-54).

La vida privada contempla un sentido de libertad en el poder de decisión y control que se tiene sobre la esfera íntima en la que se desarrolla una persona. La capacidad que tiene el ser humano de interacción y socialización en el mundo debe estar controlada en por el consentimiento y resguardada por un ordenamiento jurídico eficaz. Encontrar un equilibrio en el que la vida privada no sea afectada por injerencias arbitrarias obedece a un derecho fundamental (derecho a la intimidad), y al sentido de responsabilidad social. Ansuátegui R. *et.al.* (2007) menciona que “La libertad de los modernos está vinculada a [...] la independencia de la vida privada, que es el sentido de la libertad” (p.188). Entonces, tener independencia respecto de la vida privada configura el reconocimiento pleno de un derecho que encuentra su fuente de protección en distintas disposiciones reglamentarias de carácter internacional. El derecho a la vida privada protege el ámbito de las relaciones sociales que el individuo desarrolla a lo largo de su existencia, y que merece protección porque la esencia de dichas relaciones no es de interés general.

El derecho a la vida privada, dentro de un proceso evolutivo histórico, siempre va a tener un concepto cambiante. La irrupción de las nuevas tecnologías de la información y la comunicación en el acontecer diario, modifica el estilo de vida de muchas personas, esta modificación es merecedora de una protección jurídica, porque configura la protección a una relación socio-jurídica. La vida privada en su extensión en redes sociales, en el ordenamiento jurídico peruano, encuentra ínfimo desarrollo jurisprudencial. Según Malpartida (2010) “El derecho a la vida privada es cambiante y evolutivo” (p.138). Por lo tanto, teniendo en cuenta que el concepto de vida privada en un proceso de evolución social resulta cambiante, lo que se busca no es la involución, sino que el derecho evolucione a la par con los nuevos fenómenos sociológicos. Resulta necesario que el individuo pueda disfrutar de su derecho a la intimidad tanto en su interrelación física como en su interrelación a través de las redes sociales. Si hoy en día la tecnología ocupa muchos aspectos de la vida de un ser humano,

comprenderla, analizarla, y determinar su uso se hace indispensable, para contribuir a una cultura de paz.

El avance de la tecnología trae consigo nuevos escenarios de relaciones que merecen ser reguladas de forma jurídica. En tanto no se regulen, como consecuencia se presenta una incertidumbre en quienes son conscientes de sus derechos, y existe aflicción en todos por entender si su actuar se encuentra configurado dentro del marco legal o de plano constituye una vulneración al derecho de otros. La polémica está a la orden del día. Prada (2004) refiere que “[...] La vida privada está cada vez más amenazada por los avances de la tecnología” (p.79). Todo avance implica cambios, el de la tecnología no es la excepción, menos por la gran implicancia que tiene en el acontecer diario, es un bien indispensable para el desarrollo de la mayoría de actividades de un individuo. La actual sociedad se ha convertido en una sociedad tecnológica, la vida privada se ha entrelazado con la tecnología, las redes sociales han abierto un panorama extenso de socialización, es común que los más íntimos secretos se encuentren “guardados” en fotos, videos, grabaciones de audio, conversaciones de chat, etc. Pero, ¿Quién está llamado a garantizar nuestra intimidad personal en redes sociales? la respuesta: el Estado.

La vida privada es fundamental para el libre desarrollo de la personalidad de todos los seres humanos. Al constituirse en derecho corresponde respetar su intangibilidad, con el avance de la tecnología y uso constante de las redes sociales, cada sociedad necesita repotenciar los valores de respeto y responsabilidad de su población, contribuir con los actos de cada uno de sus miembros a una cultura de paz. Los “millennials”, son la generación que más emplea las redes sociales, desarrollan gran parte de su vida a través de ellas, corresponde al Estado regular, proteger y sancionar las intrusiones arbitrarias a la intimidad personal y derechos conexos. La sociedad adulta responsable, tiene la capacidad de educar a los más jóvenes sobre el uso responsable de las redes sociales, pero se hace imperante que exista una regulación explícita para la protección del derecho a la intimidad personal, como fue en el pasado, como lo es ahora, y tiene que serlo en el futuro en su extensión en redes sociales.

Derechos conexos: El derecho a la imagen

El derecho a la imagen tutela el derecho a la intimidad personal. Se encuentra garantizado en el mismo artículo constitucional que protege el derecho a la intimidad, regulado en el artículo 15° del Código Civil (1984), además, sanciona su afectación por difusión no

autorizada en el artículo 154° del Código Penal (1991). En redes sociales el derecho a la imagen importa la protección respecto de la captación de imágenes fotográficas. En el 2010 Malpartida señaló que “Aquellos adelantos tecnológicos que permiten la captación y posteriormente reproducción de la imagen de la persona [...] se vuelve imprescindible la existencia de un derecho que proteja a las personas ante esas nuevas circunstancias” (p. 161). Y es que, con las nuevas tecnologías de la información y la comunicación, y el mundo tan globalizado de hoy, surge un nuevo fenómeno sociológico al que el derecho no deber ser ajeno. Se hace necesario que la ciencia jurídica abarque, regule y proteja no solo el derecho a la imagen, sino todos los derechos que se ven inmersos en este acontecimiento social. Es por ello que, en el ordenamiento jurídico peruano, si bien el derecho a la imagen se contempla, se protege y se sanciona su vulneración, en su extensión en redes sociales la protección aún no ha sido debidamente esclarecida.

El derecho a la imagen en redes sociales encuentra su punto más crítico porque es un contexto poco abarcado por el ordenamiento jurídico peruano. Las redes sociales son empleadas en su gran mayoría por los “milenials”, ahora jóvenes, integrantes y futuros llamados a tomar las riendas del destino social. Según Sanjurjo (2015) “Las redes sociales se han convertido en un foro de intercambio de fotografías que con frecuencia constituyen una gran vulneración de derechos de imagen” (p.112). Las redes sociales son el acontecimiento social revolucionario de esta década, ello implica que, la legislación peruana realice un enfoque panorámico de la conducta de todos los individuos y su relación con las redes sociales, porque, además, como el propio término lo refiere - “sociales”- son redes de interacción humana. Como en la vida real, este mundo digital no está exento de controversias que puedan surgir de las fricciones, propias de una interacción a gran escala. Entonces, es necesario que dada la importancia que tiene el derecho a la imagen para el desarrollo personal de todo ser humano, se cuente con un adecuado marco legal que regule su protección en su interacción en redes sociales.

La vulneración del derecho a la imagen trae consigo afectaciones a derechos conexos a la personalidad. La protección de estos derechos que sirven de base para el libre desarrollo de la persona humana, importa porque implica el derecho fundamental de libertad. Entonces, decimos que la afectación al derecho a la imagen resulta pluriofensiva. Asimismo, Malpartida (2010) afirma que “Con un atentado al derecho a la propia imagen de la persona puede atacarse otros derechos de la personalidad, como el derecho a la vida privada” (p.162).

Entonces, en un plano de conjugación de derechos para el libre desarrollo de una persona humana, es necesario regular parámetros de su actuación, para así poder actuar bajo certeza de legalidad y respeto por el otro. Vulnerar el derecho a la imagen de un individuo, cualquiera sea el caso, afecta derechos que contribuyen a su desarrollo como individuo, tales como el derecho a la honra y a la vida privada, que en general se desprenden del derecho a la intimidad. En consecuencia, la afectación al derecho a la imagen resulta lesiva de forma plural, debido a la conexidad con otros derechos de similar espíritu legal.

En redes sociales para no afectar el derecho a la imagen importa el consentimiento otorgado por su titular. En el momento previo a la publicación de la fotografía, si se cuenta con el consentimiento de quien es propietario de la fotografía a difundirse, no existe tal vulneración. En cambio, si se realiza la difusión sin contar con el permiso del titular de la fotografía, denota en su difusor falta de sentido de responsabilidad social y respeto para con su semejante. Se requiere además que este consentimiento otorgado sea válido. En el (2015) Sanjurjo señaló que “El consentimiento del fotografiado es la forma de no vulnerar los derechos que el individuo tiene sobre el derecho constitucional a su propia imagen física” (p. 113). Y es que para realizar la publicación de un contenido que pertenece parcialmente o de plano no le pertenece a quien desea realizar su difusión, se necesita del consentimiento válido que otorgue la contraparte, porque resulta contraproducente y se infiere que, quien realiza este tipo de actos no respeta los derechos de propiedad e intimidad o en el menor de los casos los desconoce. En consecuencia, el derecho a la imagen, exceptuando a los personajes públicos, siempre va ser de propiedad de su titular, y esto se encuentra amparado constitucionalmente; su vulneración constituye agravio al derecho a la intimidad personal.

Derechos conexos: El derecho al Honor

Como muchas figuras jurídicas, la conceptualización y protección del derecho al honor tiene su origen en el derecho romano. Estuvo prescrito en las leyes y costumbres de la época, y así el ser humano le ha otorgado particular trascendencia a este derecho. La idea que se tiene de la palabra honor lleva conexas otras definiciones de palabras como la fama, la honra; empero, se debe tener en cuenta que el concepto que se tenga varía en función del tiempo y lugar. Lombana en el (2009) expresó “El honor hace parte de la dignidad humana, como también ocurre con el derecho a la intimidad” (p.247). Entonces, el honor es un derecho subjetivo cuya función radica en la protección que se hace de la dignidad humana. Corresponde a un derecho que es esencial para el libre desarrollo de la personalidad, es un

estándar que porta cada ser humano con los valores que lo identifican. El ordenamiento jurídico peruano, ha tipificado los delitos de injuria, calumnia y difamación en el Código Penal, que son hechos que usualmente afectan el derecho al honor de una persona.

La Constitución política (1993) en su artículo 2 inciso 7° declara que toda persona tiene derecho al honor y a la buena reputación. Concordado con el artículo 37° inciso 8 del Código Procesal Constitucional, reconocen al derecho al honor como “único”, más allá de realizar un pronunciamiento de las dimensiones del honor: honor interno y honor externo. Así el honor que parte desde una concepción de protección a la dignidad humana, tiene acepción en cualquier situación que demande participación social. Es el ser humano quien debe participar para su libre determinación conceptual. La rectificación que se necesite plantear respecto a este derecho, implica que necesariamente de forma previa se produjo un ataque injustificado a este derecho. Ya el ordenamiento jurídico penal sanciona a los agresores de este derecho; por lo tanto, este derecho conexo a la intimidad se encuentra debidamente protegido.

El honor en la jurisprudencia peruana tiene dos dimensiones: honor interno y honor externo. El honor interno corresponde a aquel concepto que se tiene sobre uno mismo como persona, mientras que el honor externo importa el concepto que tengan los demás miembros de la sociedad respecto de determinada persona. La afectación en redes sociales que se realice a este derecho inicia en el honor externo, porque es ahí que la sociedad tiene implicancia por ser de apreciación pública. Sanjurjo en el (2015) expresó “[...] Somos tan civilizados que apenas sabemos comprender cuando en una red social afectamos el honor de una persona” (p.108). Y es que el derecho al honor es conexo a la intimidad personal. Tratándose de una sociedad civilizada, existen ocasiones en las que el evolucionado cerebro humano ya no es capaz de distinguir el honor de otra persona. Son situaciones minúsculas en las que se actúa de forma “natural y consciente” que obviemos la protección de honor. Esta situación viene a ser una consecuencia del poco respeto que se presta a este derecho; y el derecho penal lo prescribe como un delito.

La diferencia para la configuración de la vulneración entre el derecho a la intimidad personal y el derecho al honor, la constituye la veracidad de la información. En esta línea de pensamiento se tiene que, para no vulnerar el derecho a la intimidad personal de determinado individuo se requiere de la autorización, ya sea de esta, o de sus familiares directos. Para ello, no es de vital importancia que la información a difundirse sea verdadera o no, la acción

de otorgar consentimiento anula la comisión de la acción delictiva. En cambio, para configurar un delito contra el honor, no necesariamente importa el consentimiento de la persona, sino importa la calidad de información difundida. Si la información que se difunde es falsa o peyorativa para determinada persona, se configuran los delitos de calumnia, difamación o injuria, depende del contexto en que se exponga la información falsa.

La Autodeterminación informativa

Cuando en los Estados Unidos se presentaron casos en los que se vulneraba la privacidad, respecto de la información consignada en soportes informáticos, surgieron teorías. Freud sostuvo que por el derecho a la privacidad se tenía el pleno dominio de la información cuantitativa y cualitativa; en tanto, bajo la perspectiva del control de la información Westin presentó su teoría como “autodeterminación informativa”. Bajo este concepto el ser humano tenía la total capacidad de disponer como, cuando, en donde se iba a descubrir su información personal, es decir el dominio de su privacidad le correspondía a él y sólo él (Lucena *et. al.*, 2014, pp. 31-33).

Para el ordenamiento jurídico peruano, el derecho a la autodeterminación informativa se encuentra regulado en el inc. 6 art. 2° de la Constitución Política (1993). Así lo establece el fundamento jurídico 3 de la STC 1797 – 2002-HD. Este derecho tiene por objeto la protección que se debe brindar a la intimidad ya sea personal o familiar, el derecho a la imagen, ante la inminente vulneración que se pueda producir por el control de la información personal por parte terceros. Encuentra su diferencia con el inc.7 del artículo 2° del citado cuerpo normativo, porque si bien también este inciso regula la protección del derecho a la intimidad personal, el derecho a la imagen y el honor, su esencia radica en sancionar las intromisiones que se hacen vulnerando los derechos en mención. En conclusión, la autodeterminación es un derecho subjetivo que define el control que tiene cada persona respecto de su privacidad; la acción de demandar su respeto, también lleva consigo la pretensión de respeto hacia derechos conexos.

La autodeterminación informativa constituye un mecanismo legal para la protección de datos personales en el universo digital. Su objetivo permite que una persona tenga el control de sus datos personales, por ser de su propiedad y encontrarse en todo su derecho. Con el impacto que tienen las redes sociales en el desarrollo social, es determinante fomentar que, en su uso se debe tener en cuenta publicar solo lo concerniente a su titular, que una persona

se interrogue si lo que sube a las redes sociales es de su total dominio o si corresponde a un dominio público. Galán en el 2014 expresó “La aspiración de los sujetos de controlar sus datos personales se materializa en el derecho a la autodeterminación informativa” (p.39). Si bien esta figura legal está pensada para la protección de los datos personales, no sería negativo direccionar su objetivo también para la protección en la publicación de datos personales como imágenes y vídeos que realicen terceros sin consentimiento de su titular en redes sociales. Siempre y cuando, constituyan parte de la información que una persona quiera brindar de sí misma.

Leyes nacionales que desarrollan la protección al Derecho a la intimidad personal

En el ordenamiento jurídico peruano, se cuenta con normas que protegen los diferentes derechos que tienen relación directa con la tecnología. Así, existen leyes como: la Ley de protección de datos personales N° 29733, Ley de delitos informáticos N° 30096 y su posterior modificatoria con la Ley N° 30171. Fundamentan su contenido en la protección que merece el derecho a la intimidad personal, reconocido en la Constitución Política (1993); además, tienen como objetivo que el Perú se adscriba a convenios internacionales sobre cibercriminalidad, como el de Budapest (en vigencia desde el día 01 de julio del año 2004). Un convenio, del primero en su tipo, que busca la participación activa de los Estados miembros para hacer frente a los delitos que se suscitan en internet, a través de la elaboración de leyes nacionales que sean armónicas entre sí.

Respecto de la **Ley N° 29733** (promulgada el día 03 de julio del año 2011), el objetivo de esta ley es dar protección y eficaz garantía a los datos personales. Encuentra su fuente de regulación en el artículo 2° inciso 6 de la Constitución Política (1993), la citada ley declara que todo ser humano tiene derecho que cualquier servidor informático no proporcione sus datos a terceros, evitando así que, se afecte su intimidad personal o familiar. Para ello, esta norma hace uso de dos términos “Datos personales” y Datos sensibles”, al primero lo define como aquellos que hacen identificable a una persona, mientras que el segundo corresponde a datos obtenidos a través de sensores biométricos. La regulación de esta ley es óptima para la protección del derecho a la intimidad personal, pero se centra en la administración que se haga de los datos. Si bien se protege los datos personales, no se refiere al contexto de publicaciones que pueda hacer cualquier tercero, sin contar con una base de datos personales, con subsecuente afectación al derecho a la intimidad personal. Su objetivo se enfoca en

proteger los datos personales con que cuente determinado servidor informático público y privado, y el fin que se practique a esos datos contenidos en bancos de datos personales.

En cuanto a la Ley N° 30096 (promulgada el día 22 de octubre del año 2013), modificada por la **Ley N° 30171** (promulgada el día 10 de marzo del año 2014), el espíritu de la citada ley en cierto punto la contraparte de la anterior ley. Su objetivo versa sobre prevención y posterior sanción a aquellas conductas que afectan los sistemas informáticos, además de bienes de preeminencia penal. Del contenido de toda la referida norma, solo el capítulo IV hace alusión a la afectación del derecho a la intimidad por la comisión de delitos informáticos, es decir, únicamente sanciona la interceptación que hagan terceros de datos informáticos transmitidos de forma privada. Entonces de esta ley, cuya finalidad es combatir la cibercriminalidad, se aprecia que no protege el derecho a la intimidad respecto de la publicación de fotografías y vídeos que realicen terceros, afectado el derecho a la intimidad personal.

Por lo anteriormente expuesto, se deduce que, si bien el derecho a la intimidad personal se encuentra reconocido en el artículo 2° inciso 7 de la Constitución Política (1993), reconocido en el artículo 14° del Código Civil (1984), sancionado en el artículo 154° del Código Penal (1991) y las normas que se han mencionado líneas arriba; en la dimensión en la red social Facebook específicamente, y otras plataformas virtuales, no se encuentra protegido. Es de precisar que la Ley N° 29733 es la que más a fin se encuentra al presente tema de investigación, porque en su regulación de “Datos personales” en su reglamento considera las “fotografías” como parte de éste. Pero estas fotografías corresponden a aquellas que se encuentran almacenadas en un banco de datos personales, y el ilícito se configura por el mal proceder de su administración. Un escenario muy distinto a la afectación del derecho a la intimidad por publicación de fotografías en la red social Facebook, que obviamente no se encuentran almacenadas en determinado banco.

El Derecho a la Rectificación

En cuanto a las afectaciones a derechos ocasionados por los excesos de la libertad de expresión, es la misma Constitución Política (1993) que provee un derecho en aras de rectificar lo declarado. Así en segundo párrafo del inciso 7 del artículo 2° garantiza el derecho de rectificación, para aquellas personas se sufran menoscabos por afirmaciones inexactas, e incluso se cometiera el agravio a través de medios de comunicación social. Al

ser un mecanismo de protección constitucionalmente declarado, el Tribunal Constitucional en el fundamento cuarto de su sentencia N° 6817 – 2008-AA, declara que el derecho de rectificación puede activar un sistema de responsabilidad. Dicho sistema, según sea el caso concreto, puede garantizar que el ejercicio de la libertad de expresión y derechos conexos no afecte el derecho a la intimidad personal y derechos conexos. El citado derecho pone en salvaguarda el derecho a la intimidad personal, y de su lectura se infiere que reconoce el conflicto que se suscita entre la libertad de expresión y el derecho a la intimidad personal.

Incluso el derecho de rectificación cuenta con su propia ley que la reglamente, Ley N° 26775 (25 de abril del año 1997), y a nivel internacional se encuentra consagrado en el artículo 14° de la Convención Americana de Derechos Humanos (1978). La citada norma nacional regula que, el afectado debe dirigir una solicitud al director del medio de comunicación social, en un plazo de quince días naturales, contados a partir de la comisión del hecho declarado que se pretende rectificar. Y es así como se inicia el procedimiento de rectificación a través del mismo medio de comunicación social que emitió la declaración inexacta o arbitraria que vulnera el derecho a la intimidad personal. En ese contexto, el derecho de rectificación tiene como objetivo la protección del derecho a la intimidad personal y derechos conexos que se vean afectados por ejercicio desmedido de la libertad de expresión y/o información; ello, solo cuando la afectación se produzca a través de medios de comunicación social. Tiene un enfoque garante del derecho a la imagen y al honor ante la opinión pública, porque los medios de comunicación social difunden información, y queda claro que, esta debe ser veraz.

El derecho a la rectificación no se encuentra enmarcado dentro de un proceso que busque sancionar a quien cometa la infracción, solo busca el esclarecimiento de la verdad. Se prevé tal situación porque según el fundamento jurídico trece de la Sentencia Tribunal Constitucional N° 2262 – 2004-HC “El bien jurídico tutelado por la libertad de expresión viene a ser la libertad de opinión”. En esa línea argumentativa, una opinión está cargada de subjetividad, la libertad de información puede verse sesgada de cierta subjetividad en ocasiones; por ello, un mecanismo en *prima facie* de corrección resulta ser el derecho de rectificación. El párrafo del citado artículo constitucional que reconoce el derecho de rectificación, deja abierta la posibilidad de que existan responsabilidades de ley. Y es aquí donde entra a tallar la acción penal, mediante el ejercicio privado que busca sancionar a quien o quienes, en abuso de la libertad de expresión cometen improperios en detrimento de

la integridad personal, que afectan derechos como la intimidad, el honor, la imagen, la vida privada.

En un escenario de redes sociales, cabe la posibilidad de considerar el derecho a la rectificación; ello en razón de que, existen algunos medios de comunicación social (radio televisión, prensa escrita) que emplean plataformas virtuales como la red social Facebook para difundir su contenido. Entonces, si se afecta el derecho a la intimidad personal de determinada persona a través de información difundida por estas plataformas, existe la posibilidad de ejercer el derecho a la rectificación. En cuanto a iniciar una acción privada en la vía penal, primero se debe establecer jurídicamente que los medios de comunicación social no son el único canal de información masivo, las redes sociales configuran un concepto equiparable pero no igual. El tipo penal que describe el artículo 154° del Código Penal, es claro al describir los actos que configuran afectación a la intimidad personal, el no incluir a las redes sociales como canales de difusión que agravan la acción delictiva, es un notable vacío legal en el ordenamiento jurídico peruano.

El derecho a la intimidad personal en el Derecho Penal

El surgimiento de la informática y con ello las redes sociales, trae para el Derecho Penal la necesidad de legislar sobre situaciones antes no previstas. La regulación que se tiene que hacer respecto a la publicación de fotografías en las redes sociales que vulneran los derechos de terceras personas es uno de ellas. Las nuevas tecnologías han generado que se desestabilice el sistema jurídico, que sancionaba la conducta inapropiada por intervenciones arbitrarias a los derechos de otros. El derecho a la intimidad se ha visto claramente desprotegido ante el auge de las redes sociales en este siglo XXI; de regularse una sanción contra actos arbitrarios a través de estas plataformas, constituyen agravantes al ya proscrito delito de violación a la intimidad. (Ramos, 2014, pp. 224-226).

Para determinar la existencia, reconocimiento jurídico e idoneidad de los derechos debe existir simbiosis entre los principios rectores. La capacidad de protección que se pueda brindar a determinado derecho depende de la correlación entre los principios que la sustentan. La vulneración a un derecho, ya sea en el mundo real o el mundo digital, constituye un agravio en general. En el caso del derecho a la intimidad personal y el derecho a la libertad de expresión se debe tener en cuenta que, en su desenvolvimiento en redes sociales, se configura un grave ilícito penal, si en el ejercicio de la libertad de expresión se

cometen excesos. Santiago (2012) expresó “El principio de inviolabilidad establece la función de los derechos y el principio de autonomía (y el hedonista) su contenido, el principio de dignidad es el que esta subyacente a la dinámica de tales derechos” (p.293). Se entiende entonces que, para una efectiva conjugación de derechos se debe tener en cuenta el contenido de cada uno de ellos, así como sus alcances y límites. Se califica su importancia en función a que, el resultado de esta simbiosis es el respeto de la dignidad del ser humano. En redes sociales la función de tales principios es la misma, el escenario de confrontación es distinto, pero la protección que se busca es la misma.

Así el Código Penal (1991) en el libro segundo, TÍTULO IV – Delitos contra la Libertad, CAPÍTULO II – Violación de la Intimidad, detalla el tipo penal que encaja perfectamente en el tema de investigación. Así, el artículo 154° prescribe *“el que viola la intimidad ya sea personal o familiar, mediante la observación, escucha, o registro de imagen, palabras o escritos a través de procesos técnicos [...] una pena privativa de libertad no mayor de dos años”*. El tercer párrafo del citado artículo fija como agravante que se revele el contenido íntimo obtenido de forma ilegal a través de “medios de comunicación social”, y así sanciona con una pena mínima de dos años, pero no mayor de cuatro años; además de días multa que fluctúan entre sesenta a ciento ochenta días. Si solo se modificara este artículo, añadiendo la posibilidad de que el canal de difusión agravante fuera a “a través de cualquier medio” (donde estarían incluida la red social Facebook), el proceso se iniciaría conforme lo describe la norma procesal.

Conforme lo prescribe el artículo 158° (*artículo modificado por el artículo único del Decreto Legislativo 1237, publicado el día 26 de septiembre del año 2015*) del Código Penal (1991) el delito contra la intimidad personal se persigue por acción privada. El Código Procesal Penal (2004) en la Corte Superior de Justicia de Lima Norte entró en vigencia el día 01 de julio del año 2018, así, conforme a la citada norma procesal en su artículo 1° prescribe que, en la acción privada, es el directamente ofendido quien debe ejercer la acción penal. El representante del Ministerio Público no forma parte de este proceso, no se presenta una denuncia fiscal para iniciar el proceso, sino es necesaria la presentación de la querella. El *ius puniendi* del Estado no se hace presente, el interés que se defiende es de carácter privado pero afectado por una acción que tiene estructura delictiva conforme la teoría del delito. Por ello, se interpone una demanda de querella alegando los agravios de los que se es víctima, adjuntando los medios probatorios correspondientes, y se impulsa de parte.

El artículo 107° del Código Procesal Penal (2004) prescribe que el agraviado (artículo 94° inciso 1 describe que es el ofendido o perjudicado por el delito) solicita mediante su querella la sanción penal a imponerse contra quien considere responsable del delito que lo agravió, además, solicita el monto pecuniario por concepto de reparación civil. Los requisitos para constituirse en querellante se describen en el artículo 108°, y el artículo 109° dispone las facultades civiles y penales que posee para salvaguardar la integridad de su derecho. El procedimiento de querella guarda concordancia con el artículo 139° incisos 3 y 5 de la Constitución Política (1993) que garantiza el ejercicio regular del debido proceso. Y este proceso se encuentra normado del artículo 459° al 467° de la citada norma procesal, que dispone que la demanda de querella una vez admitida por el juez penal de Juzgado Unipersonal debe ser contestada por el querrellado en un plazo de cinco días hábiles. Si no se contesta la demanda de querella, el juez de igual forma debe emitir el auto de citación a juicio.

Contra el querrellado para su apersonamiento al proceso solo pueden dictarse comparecencia simple o con restricciones, siendo esta última cuando exista peligro de fuga u obstaculización a la actividad probatoria; en ninguna medida cabe la interposición de una medida coercitiva de carácter personal como la prisión preventiva. La audiencia se desarrolla de forma privada, y al inicio el juez debe instar a las partes procesales a llegar a un Acuerdo conciliatorio que deberá plasmarse en un Acta de comparecencia. De no llegar a conciliar, durante la audiencia el querellante tendrá las facultades y obligaciones de un Fiscal, es decir, entre una de sus facultades podrá someter a interrogatorio al querrellado, ello sin perjuicio de ser interrogado por el juez de la causa. El proceso se impulsa de parte, de existir inactividad procesal por un periodo de tres meses, el juez conocedor de la causa de oficio declara el abandono del proceso. De dictarse sentencia, procede el recurso de apelación conforme las reglas del Código Procesal Penal (1994).

Otras consideraciones

Sobre el derecho a la intimidad personal, existe senda jurisprudencia desarrollada a causa de las intromisiones de terceros. Casos que han sido resueltos en máxima instancia para establecer precedentes jurisprudenciales. Casos como la interceptación telefónica, grabaciones fílmicas ilegales expuestas ante la opinión pública, entre otros. Pero ya desde fines del primer milenio, en la doctrina peruana, un autor de renombre nacional definía el alcance en el tiempo del derecho a la intimidad personal. Según Rubio (2013) “El derecho a

la intimidad sobrevive a la persona” (p.88). Es decir, la intimidad personal es un derecho que existe por la presencia física de una persona en el mundo. Declarada la muerte física de una persona, esta deja de ser un sujeto de derechos y pasa a ser un objeto. Dado el estado inanimado de una persona causado por el fenecimiento, el Estado peruano deja de ampararla contra las injerencias arbitrarias, plausibles de ser calificadas como delito de afectación a su intimidad personal.

Como hecho particular se tiene que en el ordenamiento jurídico español existe la Ley Orgánica 1/1982 (vigente desde el día 03 de junio del año 1982), que en síntesis reconoce el derecho a la intimidad personal, incluso después del fallecimiento de su titular, los herederos o a quien el titular designe en su testamento, son los encargados de hacer valer este derecho. Así, en el ordenamiento jurídico peruano se necesita de una interpretación del artículo 14° del Código Civil (1984), que también inmiscuye al cónyuge, e incluso herederos, que prescribe en caso la persona haya fallecido su derecho a la intimidad puede ser puesto en conocimiento por el consentimiento de sus herederos. Es decir, declara que el derecho a la intimidad puede ser puesta a conocimiento público con el consentimiento de sus herederos. Pero en ningún caso, hace mención que el derecho a la intimidad pueda ser traspasado a los herederos para su protección. El derecho a la intimidad en el ordenamiento jurídico peruano puede ser personal y familiar.

El desarrollo que han tenido plataformas virtuales por el éxito de internet, trae consigo nuevas situaciones de desarrollo cotidiano. El internet ha invadido de alguna forma la vida de todo ser humano, hoy en día existen múltiples posibilidades de difundir mucho más rápido la comunicación, y con el uso de teléfonos celulares inteligentes el internet es más accesible. Así, la red social Facebook permite al usuario ser parte de una comunidad de millones alrededor del mundo. Gurak en el (2005) expresó “El auge de la popularidad de internet se ha visto acompañado por un aumento paralelo de la preocupación por el derecho a la intimidad personal” (p.319). Facebook es una plataforma en la que el usuario necesita brindar sus datos personales, e inmiscuir si desea aspectos de su intimidad personal e incluso familiar. Su principal objetivo radica en realizar publicaciones que pueden contener imágenes o videos fotográficos, entre otros. Es un medio de difusión a gran escala, por ello, importa proteger el derecho a la intimidad personal. Ningún usuario está exento de ver mellada su intimidad, el miedo ante el estado de indefensión jurídica es latente y nociva para quien es víctima, porque el daño ocasionado resulta en muchas ocasiones apabullante.

En un estado de derecho el ser humano toma decisiones en base a su autonomía y libertad, comprende su desarrollo como persona el poder desenvolverse libremente en su entorno social. Con la presencia de la tecnología y el internet, esta libertad se extiende incluso al mundo virtual que se desarrolla en paralelo. De no existir un control sobre actividades que de plano resulten lesivas al desarrollo de otro ser humano, la libertad transmuta a ser catalogada como libertinaje. En el escenario de afectación al derecho a la intimidad y derechos conexos, Lombana (2009) revela que “[...] La lesión al bien jurídico protegido se presenta cuando se violan los deberes de discreción o sigilo sobre las circunstancias relativas a la esfera privada del otro” (p.242). Es decir, la afectación queda realizada cuando el agresor no toma consciencia de sus actos, no existe en él pizca de autorregulación. En la red social Facebook, si el agresor no analiza antes el contenido de su publicación, se infiere que no es un usuario responsable; distinto es el caso, de quien sabiendo su mala conducta realiza publicaciones maliciosas, aquí se configura lo que en derecho penal se llama “dolo”. Incluso existen escenarios en los que las publicaciones maliciosas se realizan desde perfiles falsos, así resulta mucho más difícil detectar al agresor escudado en su cobardía.

Usar la red social Facebook, requiere de la consciencia de su usuario y de realizar una práctica responsable. Porque, así como en el acontecer cotidiano una persona tiene que ser responsable de sus actos, las acciones que se realicen a través de Facebook no es la excepción, más si el alcance de difusión es masivo. Que las publicaciones permitan la difusión de imágenes o vídeos fotográficos, agrava la conducta calificada como delictiva, porque no solo se afectaría el derecho a la intimidad personal, sino otros conexos como la imagen o el honor. Según Sanjurjo (2015), “Facebook es sensible en la exposición que se pueda realizar vulnerando derechos como el de intimidad, imagen, entre otros, si es empleado sin criterio de responsabilidad” (p. 86). Ello amerita generar una cultura de responsabilidad social en el uso de la red social Facebook y demás plataformas virtuales. Si bien es cierto no existen cursos o capacitaciones que enseñen exclusivamente a hacer uso responsable de Facebook, todo parte de la educación en respeto, responsabilidad, solidaridad que forman parte de una cultura de paz. Aun así, la mayor parte de los adultos lleva innato ese sentido de responsabilidad y respeto para con el otro, traducido en el dicho popular “no hagas a otros lo que no quieres que te hagan”.

Jurisprudencia

El Tribunal Constitucional en el Perú, es la máxima instancia jurisdiccional que resuelve un conflicto de carácter legal. Declarado órgano constitucionalmente autónomo por la Constitución Política (1993) desde su puesta en función ha venido desarrollando senda jurisprudencia en distintas materias. Un conflicto dilucidado en el derecho penal, civil, administrativo, etc., y con sentencia firme emitida en segunda instancia, por el derecho que tiene todo ciudadano a la pluralidad de instancias, llega al Tribunal Constitucional mediante el recurso de Casación. Así, los conflictos que se susciten en cualquiera de las ramas del derecho, tienen que ser resueltos a la luz de lo declarado en la Constitución; además de principios propios de cada una de estas ramas. En esta investigación, se va incorporar algunas sentencias emitidas por este órgano, en materia de derecho a la intimidad; en especial las que se han desarrollado en un contexto de confrontación con el derecho a la libertad de expresión. También se considera al final una Sentencia expuesta por la Corte Suprema.

STC N° 6712 – 2005

Quizá se trate del caso más polémico respecto al derecho a la intimidad que la sociedad peruana haya presenciado a inicios del año 2000. Se trata del famoso caso, conocido en el argot popular como “las prostivedettes”. El Tribunal Constitucional conoció el caso, cuando Magaly Medina y Ney Guerrero presentaron demanda de Hábeas Corpus contra la resolución de segunda instancia que confirmando la sentencia de primera instancia que los condenó por el delito contra la Libertad – Violación a la intimidad, a cuatro años de pena privativa de libertad suspendida en su ejecución por un periodo de prueba de tres años, bajo reglas de conducta. Los recurrentes alegan que se les impidió probar el error en la prohibición de sus actos, porque antes de emitir el reportaje tuvieron la opinión de un abogado, que les aseguró que no se vulneraría el derecho a la intimidad de la agraviada. Situación que elimina el delito y los tiene privados de su libertad injustamente. Además, que la prostitución clandestina no se encuentra dentro del ámbito de protección a la intimidad.

- Fundamento Jurídico 39. En el caso materia de autos, el ilícito penal que se configuró por el actuar de los recurrentes es la violación a la intimidad personal, ámbito de la vida privada, y que se encuentra prescrito en el artículo 154° del Código Penal. En ese ámbito la persona puede desarrollarse mediante actos que no necesariamente tienen que ser de conocimiento público. Toda injerencia queda vedada por cuanto la persona tiene derecho a la soledad, al aislamiento en ese ámbito, que contribuye además a su desarrollo personal. El derecho a la vida privada de la agraviada se encuentra dentro de ese ámbito, no correspondía difundir un reportaje donde se la ve sosteniendo relaciones

sexuales, así sea prostitución clandestina, porque el sentido de informar no es de relevancia social.

El Tribunal Constitucional en ese sentido resolvió declarar INFUDANDO el recurso interpuesto por los recurrentes, en el sentido a que la afectación a la intimidad personal de la agraviada sí existió. El debate partió del contexto en el que se vieron confrontados el derecho a la libertad de información y el derecho a la intimidad personal, y del hecho sucedido el tipo penal se encuentra prescrito en el artículo 154° del Código Penal, que sanciona la afectación a la intimidad personal. En razón que mediante vídeo se registró las relaciones sexuales que sostenía la agraviada, para luego difundir estas grabaciones a través de un medio de comunicación social, en ese caso fue por la Televisión en señal abierta. En ese caso el ejercicio de la libertad de información fue aparente, porque el contenido del vídeo difundido no tenía ningún tipo de interés social, se infiere que el interés implícito era el de generar mayor audiencia en base al morbo de contenido pornográfico.

Esa situación, es la que más se asemeja al contexto que se suscita hoy a través de redes sociales, donde el ejercicio de libertad de expresión por muchas personas, devienen en injerencias hacia la intimidad de terceras personas. En este escenario de confrontación, al día de hoy, en el ordenamiento jurídico peruano, la intimidad se ve desprotegida, porque no existe pronunciamiento jurídico sobre las redes sociales. Se entiende que no están consideradas dentro del clásico concepto de medios de comunicación social; pero en propósito sirven a la misma actividad (expresión hacia masas) con la diferencia de que en redes sociales la comunicación es bidireccional. Es común hoy en día, apreciar a través de la red social Facebook, afectaciones a la intimidad de terceras personas, muchas veces fotografías que dejan al descubierto aspectos íntimos, y que en ocasiones terminan siendo convertidos en los ya famosos “memes”. La filtración de vídeos de contenido pornográfico que son difundidas en grupos cerrados o abiertos de esta plataforma. Situaciones que claramente se adecuan al tipo penal de violación a la intimidad, con la sola diferencia del medio de difusión.

STC N° 4872 – 2016-PHD

En esta resolución se dilucida que aspectos de la información de una persona tienen carácter íntimo, delimitando cual es el contexto. Así, el conflicto versa sobre la demanda de Hábeas Data que interpuso César Sánchez Quiroz contra la Intendencia Regional de Piura (SUNAT), solicitando que se le brinde una copia de la ficha personal de una de sus trabajadoras. La

Procuraduría Pública en defensa de la SUNAT alega que la copia solicitada afecta el derecho a la intimidad personal de la trabajadora, porque dicha ficha contiene información de carácter sensible referido a sus números telefónicos, lugar de residencia, edad, estado civil, etc. El litigio se centró en delimitar el tipo de información consignada en la ficha de la trabajadora y si correspondía o no su entrega al solicitante.

- Fundamento Jurídico 6. Del análisis de la ficha de información de la trabajadora, se observa que contiene tanto información de carácter público como información de carácter privado. Los datos de carácter público son los referidos a los requisitos que cumplió para su contratación como personal de la SUNAT, tales como la experiencia laboral en la Administración pública, además de los estudios que la capacitan para ocupar el puesto de trabajo; en tanto que los datos de carácter privado corresponden a datos de identificación e individualización del sujeto a contratarse, además de datos de contacto que le pertenecen a ella y sus familiares.

En ese sentido, el Tribunal logró identificar que la ficha de información de la trabajadora no es estrictamente de carácter privado. Ello en razón que, al ser una trabajadora del sector público, la información que contiene respecto a los estudios realizados, la experiencia laboral, y demás datos que fueron idóneos para que pueda ocupar ese puesto de trabajo, califican como información de carácter público. Todo ciudadano peruano puede fiscalizar la capacidad e idoneidad que tiene el personal laboral del sector público, por ello, si el documento además de contar con datos de carácter público también contiene datos de carácter privado, no se puede justificar que no se pueda entregar la información de carácter público. Así, el Tribunal Constitucional resolvió declarar FUNDADA la demanda de Hábeas Data, aclarando que al contener la ficha tanto información privada como pública, la información privada debe ser tachada o ilegible al momento de entregarse a su solicitante, ello en virtud que los ciudadanos peruanos tienen el derecho de acceder a la información pública de quienes laboran en el sector público.

Con la referida resolución e integrada al ordenamiento jurídico como jurisprudencia, se determina que aspectos como los números telefónicos de una persona, su edad, sexo, estado civil, configuran datos de carácter personal que corresponden al aspecto íntimo de una persona. La divulgación de los mismos configura un ilícito penal porque se afecta el derecho a la intimidad personal, y así lo ha establecido el Tribunal Constitucional en senda jurisprudencia respecto al tema. Pero si en un solo instrumento una persona contiene datos privados suyos, así como datos que son abiertos al público, existe una simple solución para su divulgación, no consignar los datos privados al momento de su divulgación. Así, se cuenta

con un desarrollo jurisprudencial que tiene el objetivo de no afectar la intimidad de una persona, pero que, en contraposición a otros derechos, la intimidad tiene que ser evaluada. No es un derecho que de plano configure restricción, si contiene además otros derechos.

STC N° 867 – 2011-PA

El Tribunal Constitucional tuvo que resolver la demanda de Acción de Amparo interpuesta por Alan Quintano Saravia contra la Fiscal de la Tercera Fiscalía Provincial Penal de Abancay. El recurrente alega que se debe declarar la nulidad de las grabaciones de conversaciones telefónicas que sostuvo con Tomás Gutiérrez, en consecuencia, no constituyen elementos de prueba en la acusación que realiza la citada Fiscalía en su contra por el delito de Cohecho Pasivo propio. Ello en razón, que han sido obtenidas vulnerando su derecho al secreto de las comunicaciones que corresponden al ámbito de su intimidad personal. La demandada sostiene que resulta constitucional realizar la grabación de llamadas telefónicas cuando uno de los intervinientes lo autoriza, además que del contenido de dicha conversación se aprecia la comisión de un ilícito penal, más no se afectan aspectos que correspondan a su intimidad personal.

- Fundamento 04. Que uno de los interlocutores autorice para cada uno, o registre la llamada telefónica, en razón que cada uno tiene dominio sobre ella, no constituye afectación al secreto de las comunicaciones. Pero en ese contexto puede surgir la posibilidad de afectación a la intimidad personal del otro interlocutor; así se debe tener en cuenta para su análisis el contenido del registro de llamada telefónica. Pero conocer el contenido por haber participado en la comunicación, no impone un deber de reserva; pero si este contenido de carácter privado que contiene aspectos íntimos de uno de los interlocutores, fuera difundido a terceros, si supone una afectación a la intimidad personal o familiar, según sea el caso.

Al respecto, es de precisarse que los derechos en cuestión son el secreto de las comunicaciones, el derecho a la intimidad personal. El Tribunal reconoce que toda persona goza del derecho al secreto de las comunicaciones, pero esta protección, no alcanza si uno de los intervinientes en la llamada telefónica autoriza la grabación de esta. Aquí, el contexto a analizarse corresponde a que si el derecho a la intimidad personal se ve afectado ante la difusión del contenido de la conversación. Y queda claro que la afectación a la intimidad personal sí puede configurarse, pero si y solo si, del contenido de la conversación telefónica se develan aspectos que correspondan a la intimidad personal. Estos aspectos pueden ser los datos de identificación ya sean personales o familiares, pueden contener características

correspondientes a uno de los interlocutores que revelen gustos, preferencias, relatos que se brinden por una relación de confianza. Pero sí de su contenido se constata indicios de la comisión de un hecho delictivo, simplemente no existe afectación a la intimidad personal.

En el caso materia de análisis, el Tribunal Constitucional resolvió declarar INFUNDADA la petición del recurrente, en razón que del contenido de la conversación telefónica que había obtenido el Ministerio Público, no se afectaba el derecho a la intimidad personal del recurrente, por la sencilla razón que su contenido no develaba ningún aspecto íntimo del demandante. Entonces del razonamiento aplicado al tema de investigación, si a través de Facebook o cualquier otra red social se realizara la difusión de una imagen o vídeo, obtenida o filmada sin consentimiento de quien apareciere en la reproducción audiovisual, que develara la comisión de un ilícito penal, afectación a la intimidad personal no se produce. Además, el ordenamiento jurídico peruano en senda jurisprudencia ha resaltado que el interés público prevalece sobre el interés privado, y la mayoría de los hechos delictivos tipificados en el Código Penal (1991) se persiguen por acción penal pública, con el representante del Ministerio Público como su titular.

Pero el análisis resuelto solo corresponde a un escenario de comparación de difusión de un hecho delictivo, en derecho penal está prohibida la analogía. Pero la afectación a la intimidad personal a través de redes sociales es una realidad existente, ello no quiere decir, que de todas las difusiones que se realicen de imágenes o vídeos, específicamente en la red social Facebook, configuren una afectación a la intimidad personal. Siempre y cuando se trate de la comisión de un hecho delictivo registrado en fotografías o vídeos, la difusión a través de Facebook, no constituye necesariamente afectación a la intimidad personal, porque puede darse el caso que el representante del Ministerio Público como titular de la acción penal, tome conocimiento del caso y eche a andar una investigación para descubrir si existe actividad delictiva, y de ser el caso sancionar al responsable penal. Y no se trata de una simple suposición, la realidad ha demostrado que es un caso que sí se produce, como la difusión de un vídeo a través de WhatsApp que evidenciaba la presunta comisión del delito contra la Libertad – Violación Sexual de dos menores de edad, por parte su progenitora.

Acuerdo Plenario

El X Pleno Jurisdiccional de las Salas Permanente y Transitoria, durante su sesión, en debate emitieron el Acuerdo Plenario N° 002 – 2016/CJ/116, cuyo tema fue establecer criterios en

las lesiones y faltas por daño psíquico y afectación psicológica, el que se tomará como referencia en la presente investigación para poder tratar el tema en su dimensión de afectación a la intimidad personal como delito y cuando se constituye el daño psicológico. Ello en razón que dicho acuerdo establece como premisa, citado a la ONU, que víctima se considera a toda persona que sufre una lesión, ya sea en su integridad física, como también psicológica, o también sufre detrimento en sus derechos como consecuencia de una acción u omisión que configure una acción delictiva. Siendo el fundamento más afín al tema de investigación el que a continuación se indica:

- Fundamento 16. Para determinar el daño psíquico existe una guía elaborada por el Instituto de Medicina Legal del Ministerio Público, y que varía de acuerdo al daño causado a la persona. Así, esta guía estableció que el daño es “una afectación o alteración de alguna de las funciones mentales de una persona, e incluso de sus capacidades, dichas afectaciones tienen que ser provenientes de un hecho o un conjunto de hechos cargados de violencia. Esta afectación puede tener un carácter temporal o permanente, puede ser reversible como también irreversible”.

Del análisis del contenido del citado acuerdo, se aprecia que pone énfasis en investir de relevancia jurídica las afectaciones de carácter psíquico. Las Lesiones ya se encuentran tipificadas en el ordenamiento jurídico penal en los artículos 121 ° y siguientes (lesiones graves) y en los artículos 122 ° y siguientes (lesiones leves). En sus fundamentos, el citado acuerdo hace referencia al derecho a la salud que tiene todo ser humano, consagrado en normas internacionales y definido por la Organización Mundial de la Salud. Por inferencia colectiva, la población asocia las lesiones solamente a las de carácter físico, quizá porque sean visibles y palpables a la percepción humana. En cambio, la afectación psicológica para su conocimiento y visualización necesita de la corroboración por un profesional de la salud. Sin embargo, no ha quedado establecido escalas para la afectación de carácter psicológico como si existen escalas para la afectación psíquica, dejando claro que la afectación psicológica si existe.

En el caso materia de investigación, la afectación a la intimidad personal a través de las redes sociales, trae consigo lo que hoy es considerado un fenómeno y se conoce como “cyberbullying”, acción mediante la cual el “bullying” se hace presente a través de plataformas virtuales, es decir, usuarios atacando o realizando mofa de otro usuario. Pero esos usuarios que realizan ese tipo de acciones en desmedro de la integridad de otro, en muchas ocasiones no solo se encuentran presentes en dichas plataformas virtuales, también forman parte del grupo social que convive en la realidad con el agraviado. Este tipo de

acciones también configuran daños en la psicología del agraviado, afectan su desarrollo personal, mellan su autoestima; por lo tanto, son acciones plausibles de encajar el tipo penal de lesiones leves, en concordancia con el citado Acuerdo Plenario. Pero también, pueden ser acciones que deriven de la afectación a la intimidad personal, como delito en ejecutado primero en tiempo, ello no quiere decir que en la afectación a la intimidad personal no exista afectación psicológica, ya que se trata de una afectación derivada del hecho primigenio.

Legislación comparada sobre derecho a la intimidad personal

México

Anteriormente ya precisamos que la república mexicana está conformada de varios estados, y que cada uno de ellos, tiene su propia Constitución y Código Penal para sancionar las acciones delictivas. Pero la regulación jurídica de cada estado está diseñado al amparo del ordenamiento jurídico nacional mexicano. Por ello, para la presente investigación se va a tomar en cuenta la Constitución Federal. En lo que respecta al derecho a la intimidad, este cuerpo normativo, no regula expresamente el concepto de intimidad, no existe en su contenido, definición exacta de este derecho. En cambio, de su lectura se aprecian artículos diversos que tutelan “la vida privada” como límite al ejercicio de otros derechos. La vida privada es un derecho conexo al derecho a la intimidad, pero existen otros estados de la república mexicana que sí regulan el derecho a la intimidad como veremos más adelante.

Const. Política, Art. 6°. La manifestación de ideas no será motivo de inquisición alguna, ya sea de forma administrativa o judicial. Esta disposición pierde efecto en el caso de que se atente contra la vida privada, la moral, o los derechos de terceras personas, se provoque alguna acción delictiva, o se cause desorden al orden público [...] El Estado garantiza el derecho a la información (*reformado por Decreto publicado el día 11 de junio del año 2013*).

Si bien su Constitución Política no prescribe directamente la protección del derecho a la intimidad, el citado artículo prescribe que la libertad para manifestar ideas encuentra su límite cuando se ataca la vida privada. De ello, se aprecia que no existe definición exacta del concepto de “vida privada”, pero recurriendo a una interpretación básica, se entiende que se trata de acciones, información, entre otros detalles que corresponden únicamente a su titular. El derecho a la intimidad, es un derecho conexo a la vida privada, en distintos ordenamientos jurídicos, son conceptos que a menudo devienen en similares. El citado artículo se encuentra en el capítulo referente a derechos humanos reconocidos a cada ciudadano mexicano, y pone de manifiesto el ejercicio de libertad de emitir opinión y poniendo como límite a su ejercicio

la afectación al derecho a la vida privada. Tal premisa pone en manifiesto la confrontación que desde antaño ha surgido entre la libertad de expresión vs. Vida privada y/o intimidad personal.

Adicional a ello, México cuenta con dos leyes, la primera Ley Federal para la protección de datos personales que se encuentren en posesión de particulares (publicada en el año 2010) y la segunda Ley general de protección de datos personales que se encuentren en posesión de sujetos obligados (publicada el año 2017), el objetivo de ambas es regular la correcta administración que se realice de los datos personales, es decir, cuenta con dos legislaciones cuyo objetivo es el mismo pero con distinta regulación para los entes que administren los datos. En el Perú en cambio, solo existe una ley N° 29733 para la administración de los datos personales, ya sean administrados por entidades públicas o privadas. Pero los datos personales, constituyen una parte de la intimidad de una persona, estos datos no siempre se encuentran administrados, de ahí su vulneración por terceras personas que sin el consentimiento del titular los divulgan, configurándose una acción delictiva

De lo expuesto, se observa que la Constitución mexicana no regula expresamente el derecho a la intimidad. Empero, en su artículo 6° se decreta que no deben realizarse actos en menoscabo de la vida privada de terceros. No desarrolla expresamente el concepto del derecho a la intimidad personal, pero si se explica textualmente que, el derecho de manifestar ideas encuentra su límite cuando se trate de la privacidad de personas; se infiere entonces, que debe existir una cultura de responsabilidad social y autorregulación en cada uno de los ciudadanos mexicanos. Sobre las normas que versan sobre protección de datos, no es compatible con la protección a la intimidad personal en redes sociales, en el citado país al igual que en Perú, no existe una norma específica que salvaguarde el derecho en mención en su extensión en plataformas virtuales.

Existe excepción, en algunos Estados que conforman los Estados Unidos Mexicanos, han plasmado de forma directa y expresa en su Constitución estatal el derecho a la intimidad, así Estados como el de Veracruz, Tabasco, y Tamaulipas, la diferencian directamente del derecho la vida privada y los datos personales. Situación que se ve reflejada en el ordenamiento jurídico peruano, ya que el artículo 2° inciso 7 ampara el derecho a la intimidad de todo ciudadano peruano y la Ley N° 29733 protege los datos personales, mientras que la Ley N° 30096 sanciona los delitos que vulneren la intimidad a través de

interceptación no autorizada de datos, cuando estos se cometan a través de medios informáticos.

La sanción penal impuesta a las acciones que afecten el derecho a la vida privada, depende de lo prescrito por el Código Penal de cada estado. En este acápite se debe precisar que la Constitución mexicana da preponderancia a situaciones de afectación que se hayan efectuado y materializado a través de medios de periodísticos; además que las afectaciones que se realicen contra la vida privada, la imagen y el honor, tiene una ley publicada el día 19 de mayo del año 2006, cuya última reforma se efectuó el día 28 de noviembre del año 2014, que atañe responsabilidad civil a su infractor. Así el artículo 12° establece “No constituyen materia de información los datos y acciones correspondientes a la vida privada”; la tramitación se realiza en la vía procedimental civil y conforme a las reglas del Código Procesal en esa materia.

En el ordenamiento jurídico peruano es el propio Código Civil (1984) que en su artículo 14° prescribe la protección al derecho a la intimidad personal y familiar, y en su artículo 17° prescribe que la persona que se viera afectada en tales derechos tiene acción para exigir la cesación de la vulneración. Esta acción puede tomarse también por la vía penal, de acuerdo a las reglas del Código Procesal Penal (2004) se interpone una querrela contra quien sea el causante de injerencia arbitrarias en menoscabo de estos derechos. Ahora, en la ley que protege el derecho al honor, a la vida privada y el honor en la legislación mexicana, no se ha establecido si también corresponde otorgarle responsabilidad civil a las acciones vejatorias que se realicen a través de las redes sociales. Al igual que en la legislación peruana, tal situación configura un vacío legal, ya sea en materia penal o civil, según corresponda.

Argentina

Como se dijo anteriormente, es un país democrático fundando su forma de gobierno en la clásica separación de poderes de un Estado. Así, el reconocimiento y protección al derecho a la intimidad, se encuentra regulado en el artículo 19° de su Constitución Política (1853) que, si bien no declara literalmente el derecho a la intimidad personal, de su interpretación se desprende que reconoce la autodeterminación para proteger el derecho a la intimidad. Reconocimiento que se ve reforzado con la Declaración Universal de Derechos Humanos y la Convención Americana de Derechos Humanos, que de acuerdo al artículo 75° inciso 22 de su Constitución, tienen rango constitucional. Estos tratados internacionales ayudan a vislumbrar el panorama de protección del cual goza el derecho a la intimidad personal.

Const. Política, Art. 19°. Toda acción de los hombres que tengan carácter privado, y que bajo ninguna circunstancia contravengan a la moral y al orden público, menos que perjudiquen a terceras personas, están reservadas a Dios; por lo tanto, quedan exentas de autoridad de magistrados.

Así, queda establecido que la intimidad al ser un derecho fundamental, el ordenamiento jurídico argentino ha prescrito su protección a nivel constitucional. La mayoría de derechos fundamentales se encuentran reconocidos en las constituciones de muchos países, pero la sanción para su afectación varía de acuerdo a la responsabilidad en que se incurra, ya sea penal o civil. A diferencia del Perú, en Argentina el Código Civil (promulgado el día 29 de septiembre del año 1869) es el compendio legal que sanciona la afectación a la intimidad, es decir, existe responsabilidad civil, por lo tanto, se sanciona al demandado con indemnizaciones a favor de la parte agraviada correspondientes a sumas de dinero. Así el artículo 1071° del Código Civil argentino (*modificado por Ley N° 21 173*) prescribe que se sanciona con el pago de una indemnización y dejar sin efecto las publicaciones que afectaran la intimidad personal, con la salvedad de que tales hechos no sean ilícitos penales.

Pero, la salvedad a que hace referencia el citado artículo del Código Civil argentino, solo se delimita, por el tipo penal que configura, a dos delitos. El primero es la violación al domicilio que prescribe el artículo 151° del Código Penal argentino, y el segundo es la violación de secretos y privacidad prescrito en los artículos 153°/157 del mismo cuerpo legal. Estos artículos sancionan la divulgación de datos personales que conociera el que comete el delito en razón de su cargo o función sobre la víctima. Según Africano (2017) “No es delito el material de contenido sexual explícito que se publica en internet sin el consentimiento del individuo que aparece representado y con claras intenciones de venganza”. En nuestro ordenamiento jurídico, esta situación tampoco está regulada, empero se trata de un derecho fundamental constitucionalmente reconocido, como lo es el derecho a la intimidad. Pero si la publicación que vulnera el derecho a la intimidad personal se realiza a través de redes sociales, de acuerdo a la interpretación de la legislación ordinaria argentina, correspondería sancionar la conducta a través del Código Civil.

Entonces de lo descrito se aprecia que, si bien en Argentina existe protección a la intimidad personal, incluso se sanciona la conducta que produzca su afectación, tanto en su Código Civil como en su Código Penal, en el caso de que se suscite violación de la intimidad personal a través de redes sociales, no existe tal protección porque las normas existentes no describen tal situación, configurándose así un vacío legal al igual que en el ordenamiento

jurídico peruano en lo que respecta a la intimidad personal en redes sociales. En el caso del ordenamiento jurídico peruano tal vacío legal desaparecería si la afectación a la intimidad personal en redes sociales sería añadida como un nuevo párrafo en el artículo 154° del Código Penal, ya que el tipo penal si se encuentra configurado para afectaciones a través de medios de comunicación social. En el caso del ordenamiento jurídico argentino tal vacío legal se erradica si el artículo 1071° del Código Civil, se modifica aclarando que sanciona la afectación a la intimidad personal cuando esta se materialice a través de redes sociales, porque tal contexto no configura un tipo penal para su ordenamiento jurídico penal.

Para la protección de datos personales, en Argentina se cuenta con la Ley N° 25326 (Año 2000). Esta ley en objetivo es similar a la ley de protección de datos personales de la legislación peruana, ya que garantiza el derecho a la intimidad personal, respecto de los datos que se encuentran asentados en un determinado banco de datos. Una diferencia destacable es el tiempo desde que Argentina protege los datos personales, mientras en el Perú su regulación se hizo posible en el año 2011, más de una década antes ya Argentina regulaba su protección. Si bien se resguarda tanto el derecho a la libertad de expresión como el derecho a la intimidad, y los datos personales se encuentran protegidos, no se cuenta con una protección para el derecho a la intimidad cuando se ve afectado por excesos en el ejercicio de la libertad de expresión materializada a través de redes sociales.

Chile

El derecho a la intimidad personal regulada en la legislación peruana, encuentra su equivalente en la legislación chilena como el derecho a la vida privada, así este derecho se encuentra normado en el artículo 19° numeral 4 de su Constitución Política (1980). Además, se cuenta con la Ley N°19628 (Año 1999) que desarrolla la protección del derecho a la vida privada. A nivel constitucional se cuenta con el recurso de protección, el cual se encuentra consagrado en el artículo 20°, su objetivo es brindar eficacia jurídica al derecho a la vida privada. Entonces, en Chile se tiene conciencia de la importancia de la privacidad, esto se deduce por la legislación existente y los mecanismos complementarios para su protección.

Const. Política, Art. 19°. La Constitución reconoce a todos: **4.** El respeto y protección a la vida privada y a la honra de la persona y su familia.

Por lo tanto, en cuanto el derecho a la intimidad personal, en su ordenamiento jurídico ha realizado un desarrollo más extenso del derecho a la vida privada, el cual por doctrina se sabe que es un derecho conexo. Así, existe protección constitucional que la reconoce

taxativamente como tal; si bien no hace referencia a las sanciones que se dictan contra quienes realicen injerencias arbitrarias contra el derecho a la vida privada, es el Código Penal chileno (promulgado el día 12 de noviembre del año 1874) el que tipifica acciones que configuran delitos en menoscabo del derecho a la vida privada. Así, se tiene a delitos que son muy comunes por el ejercicio irregular de la libertad de expresión, como son el delito de calumnia y el delito de injuria. En cuanto al delito de calumnia, la diferencia con el ordenamiento jurídico peruano radica en que no solo se persigue por acción privada (querrela), sino también, por acción de oficio.

Código Penal, Art. 412°. La calumnia es aquella acción de imputar un delito a determinada persona, pero que resulta falso y cuya persecución puede realizarse incluso de oficio; **416°.** La injuria es aquella acción que se ejecuta para deshonar a otra persona o incluso menospreciarla.

Mención aparte, merece el artículo 161-A (*modificado por el artículo único de la Ley N° 19423, publicada el día 25 de noviembre del año 1995*) del Código Penal chileno (1874), que en lo que respecta al tema de la presente investigación “publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook en ejercicio de la libertad de expresión, el citado artículo sanciona penalmente a quien en un recinto particular que no tiene la condición de público, sustrae, grabe o filme fotografías privadas. Hasta el delito ya está configurado porque el tipo penal es la afectación a la privacidad. Pero igual pena se aplica a quien las difunda, más aún si la persona es la misma que sustraer, graba o filma y además realiza su difusión, la pena a imponerse es de reclusión menor en su grado máximo, que en términos cuánticos varía de los tres años y un día hasta los cinco años, y una multa que fluctúa entre las 100 y 500 unidades tributarias mensuales.

El tipo penal que describe el citado artículo del Código Penal chileno (1874) encaja perfectamente en una de las variantes de la problemática del presente tema de investigación. Porque se trata de la afectación a la intimidad personal a través de la difusión de fotografías que no corresponden a quien las difunde, más aún si esta tenía conocimiento del carácter privado de estas. Por lo tanto, de una interpretación del citado artículo, solo quedaría aclarar que uno de los canales de difusión para que se materialice el delito de afectación a la vida privada, vendría a ser las redes sociales o plataformas virtuales. Pero este ilícito queda delimitado únicamente a aquellas acciones delictivas que se susciten por información contenida en recintos de carácter privado, situación que no necesariamente sucede siempre, ya que las fotografías y vídeos no necesariamente están contenidos en una especie de banco

de datos. El internet hoy hace posible que se encuentren dispersos en espacios considerados propios, pero de fácil acceso, como son las redes sociales.

En el ámbito de violación de la intimidad a través de redes sociales, la Constitución chilena (1980) prevé el mecanismo de protección regulado en el artículo 20° que, en comparación de objetivo de protección, en el ordenamiento jurídico peruano su equivalente vendría a ser la Acción de Amparo. Aquí la protección a la intimidad personal vendría a ser netamente debatida en un proceso constitucional, obviando la jurisdicción penal. Herrera (2016) expresó “ante la evolución tecnológica y el auge de las redes sociales, esta acción ha perdido eficacia” (p.91). Esta acción o mecanismo consagrado en su Constitución política (1980), para un concepto moderno y tecnológico como las redes sociales, resulta insuficiente en razón de que el agravio a la intimidad en redes sociales es volátil. Si bien respecto al resguardo del derecho a la intimidad personal, incluso en redes sociales, no existe un vacío legal como tal, porque existen normas que la protegen, los mecanismos para protegerla resultan insuficientes. Es necesario regular la sanción en el Código Penal, porque el tipo penal ya está previsto.

España

Es el país que más ha desarrollado la protección de derechos en su relación con la tecnología. El marco normativo legal nacional de protección al derecho a la intimidad, en *prima facie* se encuentra regulado en el artículo 18° inciso 1 de su Constitución Política (1978). Es decir, garantiza la protección del derecho a la intimidad personal, más allá de solo establecer que constituye un límite al ejercicio de la libertad de expresión. Al igual que en el ordenamiento jurídico peruano queda garantizado que un derecho fundamental para el desarrollo del ser humano es el derecho a la intimidad personal y familiar, honor e imagen. Tal reconocimiento constitucional a este derecho, tiene incidencia directa en la norma adjetiva y procesal, ya que hace necesario que prescriban mecanismos legales para su protección.

Const. Política, Art. 18°. inc. 1. El derecho a la intimidad personal y familiar, al honor y el derecho a la propia imagen se encuentran garantizados.

Ya reconocido el derecho a la intimidad personal y conexos, España desarrolló la Ley Orgánica 1/1982 que desarrolla mecanismos de protección para el derecho a la imagen, el derecho a la intimidad personal o familiar y el derecho al honor. Además, para la protección de los datos personales se cuenta con la Ley Orgánica 15/1999. Es decir, existe vasta protección al derecho a la intimidad, ya que cuentan con disposiciones legales que protegen

el derecho a la intimidad personal y los derechos conexos a esta, además de la protección a datos personales. No cabe duda, que la legislación española ha ido en vanguardia en cuanto a la protección de la intimidad se refiere, las disposiciones reglamentarias que se han citado, fueron promulgadas, hace casi veinte años atrás la última.

Código Penal, Art. 197° inc. 7. El que sin contar con autorización de quien resulte afectado, difunde, revela o cede a terceras personas, imágenes que hubiera obtenido con su consentimiento u otro lugar fuera del alcance de la mirada de terceros, y cuando la difusión cause agravio a la intimidad personal, será reprimido con tres a un año en prisión.

El artículo 197° del Código Penal español (publicado el día 23 de noviembre del año 1995) es que el prescribe los delitos que se configuren por la revelación de secretos. El inciso 7 del citado artículo describe el tipo penal que más se acerca al tema de investigación, así se aprecia que sanciona con pena de cárcel efectiva a aquella persona que obtenga imágenes o grabaciones fílmicas sin el consentimiento de quien fuera el posterior agraviado. El ilícito se configura cuando se materializa su divulgación y afecta la intimidad personal o familiar. El citado artículo hace referencia a la filtración de datos personales, que no necesariamente se encuentren almacenados en una base de datos. La pena es mayor cuando a través de esta acción se vulnere la intimidad de menores de edad. El inciso 2 del artículo 10° de la Constitución española (1978) declara que los derechos fundamentales y las libertades que reconoce como cuerpo normativo supremo, deben ser interpretados a la luz de lo dispuesto en la Declaración Universal de Derechos Humanos (1948)

Mención aparte merece “el derecho al olvido en internet”, reconocida en una decisión judicial del Tribunal de Justicia de la Unión Europea, tuvo su origen en una *litis* suscitada justamente en territorio español. Un fundamento en casación de una sentencia del Tribunal Supremo español expresa “[El derecho a la intimidad personal] atribuye a su titular el poder de resguardar ese ámbito reservado, tanto personal como familiar, frente a la divulgación del mismo por terceros y frente a la publicidad no consentida” (Fundamento 3.2 STS 91/2017). En la referida sentencia se expresa que así una imagen este expuesta en la red social Facebook, se requiere del consentimiento de su titular, para poder ser usada por terceros. España ha realizado un desarrollo jurisprudencial amplio y extenso del derecho a la intimidad personal, se garantiza incluso su protección en redes sociales. Existen mecanismos como el derecho al olvido, para apaciguar la vulneración a la intimidad. Los conceptos de principio de consentimiento, derecho a la intimidad personal y derechos conexos, libertad

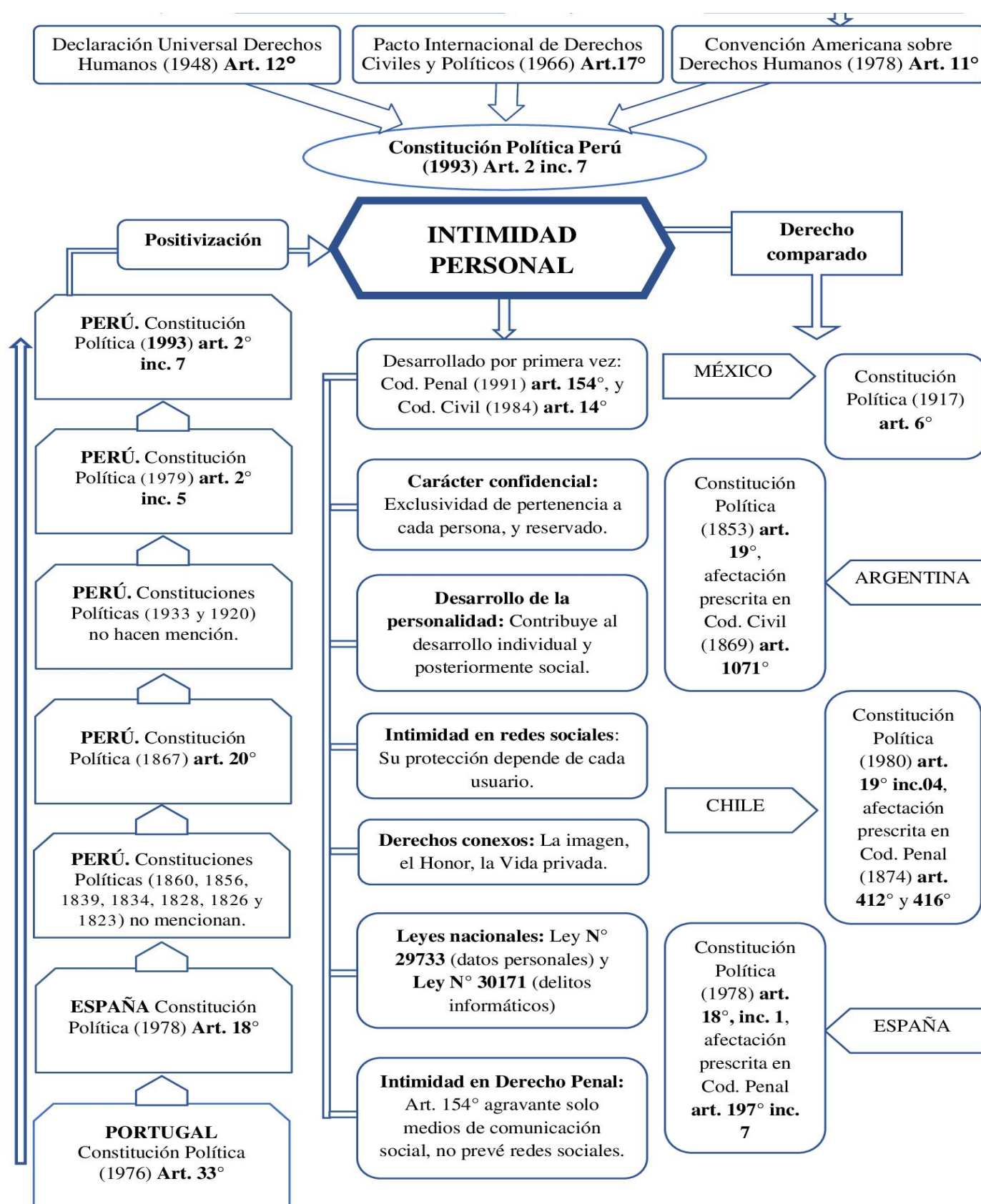
de expresión, se encuentran bien delimitados. Se tiene la certeza de que el avance de la tecnología trae consigo afectaciones de derechos, es por ello, que no han desprotegido un derecho fundamental como el de la intimidad personal.

El derecho a la Intimidad Personal en la Constitución Política Peruana

Este derecho se encuentra regulado en la Constitución Política (1993) en su artículo 2° inciso 7, declarando que toda persona tiene derecho a la intimidad personal e incluso familiar, además de reconocer derechos conexos como la voz, la imagen y el honor. El reconocimiento que se realiza a nivel constitucional es de vital importancia para la preponderancia de este derecho en el desarrollo personal de todo ciudadano peruano. Importa que su reconocimiento sea de carácter constitucional porque coloca en su carácter fundamental en la palestra del ordenamiento jurídico peruano. Resultaría complejo brindar asistencia a este derecho de estar nombrado propiamente como derecho reconocido a toda persona que se encuentre en el territorio peruano, porque se tendría que recurrir a normas de carácter general como la Declaración Universal de los Derechos Humanos (1948) que en su artículo 12° reconoce el derecho a la vida privada, la Convención Americana de Derechos Humanos (en vigor desde 1978) que en su artículo 11° reconoce que ningún ser humano puede tener injerencias arbitrarias en su vida privada y que este derecho debe estar protegido por ley.

El reconocimiento constitucional al derecho a la intimidad personal viene incluso desde la Constitución Política de 1979 que protegía la intimidad personal en su artículo 2° inciso 5. El estado peruano a diferencia de países como México, ya hace más de tres décadas reconoce la importancia de declarar taxativamente el reconocimiento de este derecho. El reconocimiento además declara que ante la afectación queda en salvaguarda las responsabilidades de ley. Rubio (2013) “La intimidad personal constituye una esfera de la vida de un ser humano, en la que ninguna otra tiene el derecho de interferir” (p.28). Así, ante las injerencias arbitrarias el reconocimiento constitucional también prevé la sanción, dando paso al ordenamiento jurídico penal, que encuentra su fundamento en sancionar hechos que configuren una acción delictiva. Por todo ello, el derecho a la intimidad personal a nivel constitucional no encuentra desprotección, lo que si corresponde es actualizar el artículo del Código Penal (1991) para sancionar todas aquellas acciones delictivas en desmedro del derecho a la intimidad, cuando se realicen a través de cualquier medio de difusión.

Ilustración 2. Historia del Derecho a la Intimidad Personal



Fuente: Elaboración propia

MARCO FILOSÓFICO

Del desarrollo del tema de investigación, queda acreditado el reconocimiento existente sobre los derechos a la libertad de expresión e intimidad personal. El ordenamiento jurídico peruano los reconoce constitucionalmente, además de desarrollar la importancia del derecho a la intimidad personal a través de la norma civil, y sancionar su afectación a través de la vía penal. Y es ahí donde entra a tallar, el fundamento filosófico sobre la importancia de la sanción a imponerse a aquellos que en ejercicio de su libertad de expresión no reconocen límites y afectan derechos esenciales para el desarrollo de la personalidad de un ser humano. Resulta válido sentar bases jurídicas que sustenten la imposición de la norma, pero éstas además deben estar investidas de potencia racional capaz de sostener en el tiempo su fundamento. Por ello, el siguiente argumento viene desde un ciudadano de la antigua Grecia, su opinión perenne en el tiempo, fundamenta de forma filosófica por qué se debe castigar una mala conducta, en Protágoras el filósofo Platón expresa:

Y si quieres reflexionar, Sócrates, cual es el valor que tiene como objetivo castigar a aquellos injustos, tal acción te ayudará a poner en palestra que los hombres sí tienen la convicción que la virtud se puede adquirir. En consecuencia, ningún ser humano castiga a otro considerado injusto con la determinación puesta en, o las causas del porqué, cometieron tales injusticias, a menos que se venga irracionalmente como una bestia. Se castiga por lo que viene, no tiene sentido castigar lo pasado porque no se puede resarcir. Se castiga como prevención, por ello, la virtud es enseñable (párr. 324).

La sanción que se impone ante una mala acción no corresponde a un acto de venganza, sino, sirve para mantener el orden social. El derecho penal tiene como objetivo sancionar acciones delictivas, se concurre a este como mecanismo de *ultima ratio*. La sanción que se deba a imponer ante la afectación a la intimidad personal encuentra su fundamento en que cada ser humano tiene derecho a mantener en reserva aspectos que correspondan a su entorno más íntimo, espacio donde no puede ser objeto de injerencias arbitrarias que perturben su tranquilidad. A través de la red social Facebook, también se debe preservar este espacio íntimo, porque las publicaciones que realice determinado usuario no deben inmiscuir a terceros que no han autorizado la difusión de su contenido. La legislación peruana ya tiene avances en este aspecto, porque sí se protegen los datos personales, pero la difusión de imágenes y videos que afectan el derecho a la intimidad a través de Facebook, aun es un tema que debe ser considerado como delito.

MARCO HISTÓRICO

El desarrollo histórico tanto del derecho a la Libertad de expresión, como el derecho a la Intimidad personal, de acuerdo al jurista checo Karel Vasak, se acentúa en los derechos de primera generación, también llamados “Derechos Civiles o Políticos”. Más su latente enfrentamiento proviene desde mucho antes de haber sido reconocidos como tal, son derechos que por el objetivo de su protección se yuxtaponen, necesitando ponderarse cada situación en particular. Esta clasificación de derechos está acentuada en idiosincrasia y hechos históricos europeos, que dieron paso a normas y tratados de carácter internacional; a la vez que, ordenamientos jurídicos de países relativamente nuevos en Sudamérica seguían el reconocimiento a través de sus textos constitucionales. Así, la historia respecto al derecho a la libertad de expresión considera que se positivizó en Francia y Estados Unidos, según Gómez-Robledo (2004):

La afirmación de la libertad de expresión como principio de derecho constitucional aparece en las constituciones de fines del siglo XVIII, en Estados Unidos y en Francia (p.715).

Así, la Declaración de los derechos del hombre y del ciudadano (aprobada el día 26 de agosto del año 1789 por la Asamblea nacional constituyente francesa) en sus artículos 10° y 11° reconoce la libertad de opinión que tiene el ser humano, siempre y cuando no se realicen abusos en el ejercicio de este derecho; el citado documento surgió a principios de la Revolución Francesa (1789 – 1799), conflicto socio político que llevó a derogarlo por la Convención Nacional de 1794. Y la Carta de Derechos de los Estados Unidos (cuerpo normativo que contiene las once enmiendas a la Constitución de ese país) adoptada el día 15 de diciembre del año 1791, en su Enmienda I, reconoció el derecho a la Libertad de expresión en aras de mitigar la imposición a la libertad de prensa, y contribuir a la práctica libre de determinada religión de sus ciudadanos. Si bien la duración del primer documento fue breve, y el documento norteamericano aún vigente, su importancia radica en el reconocimiento constitucional que se le otorgó a la libertad de expresarse, siendo pioneros en este aspecto.

En cuanto al derecho a la intimidad personal, el acontecimiento que dio su origen, se remonta al derecho anglosajón. Teoría surgida desde la publicación de una tesis a principios de la última década del año mil ochocientos. La publicación abordaba el tema de “*to be let alone*”, es decir, el derecho a estar solo, que no medie interferencias de terceros, incluso del Estado. Y reconocido este concepto a partir de las intromisiones que realizaban los editores de

diarios, excusando su actuar en el ejercicio de su profesión fundamentaba en la libertad de expresión e información. Así, Chanamé (2003) expresa:

En el Common Law, a la vida privada se conoce como *Right of Privacy*, tiene su origen en el año 1890, cuando un día 15 de diciembre de ese mismo año, dos abogados jóvenes de la Universidad de Boston, Samuel Warren y Louis Brandeis publicaron en el Harvard Law Review su ensayo titulado “The Right to Privacy”. El origen de este derecho autónomo se vio marcado por el conflicto colateral con el derecho a la información (p.50).

Este reconocimiento como derecho, fue posteriormente desarrollado por los tribunales norteamericanos, y así alcanzó un enfoque inusitado. Si bien este reconocimiento por el derecho anglosajón marcó el reconocimiento universal que posteriormente se hiciera de este derecho, la Constitución Política del Perú del año 1867 en el tercer párrafo de su artículo 20° ya hacía reconocimiento del derecho a la “vida privada”, pero no se hizo mayor desarrollo jurisprudencial de ello. La Constitución actual (1993) reconoce el derecho a la intimidad personal, que a nivel latinoamericano es un derecho conexo al derecho a la vida privada. En Europa, Portugal fue el primer país en reconocer expresamente el derecho a la intimidad personal en el artículo 33° de su última Constitución (1976), y le siguió España con la publicación de su última Constitución (1978) a través de su artículo 18°.

Luego de acontecimientos con desenlace catastrófico como la primera y segunda guerra mundial, se hizo necesario la intervención de los principales países considerados potencias mundiales y otros países participantes con la intención de salvaguardar los derechos de las personas, que lamentablemente estaban en debacle; así, empezaron a decretarse normas de carácter internacional. La Organización de las Naciones Unidas fundada el día 24 de octubre del año 1945, mediante su órgano principal (Asamblea General) aprobó el día 10 de diciembre del año 1948 la Declaración Universal de los Derechos que reconoció expresamente la libertad de expresión en su artículo 19° y la vida privada en su artículo 12°. Esta misma Asamblea con fecha 16 de diciembre del año 1966 adoptó el Pacto internacional de Derechos Civiles y Políticos, reconoció en su artículo 19° la libertad de expresión y en su artículo 17° reconoce que nadie debe ser objeto de injerencias a su vida privada.

En la jurisdicción panamericanista como se reconoce a aquellos países del continente americano, existe la Organización de los Estados Americanos creada el día 30 de abril de 1948, y en el año 1969 convocó a una Conferencia especializada interamericana de Derechos Humanos en la ciudad de San José de Costa Rica, que con fecha 22 de noviembre de ese

mismo año, aprobó la Convención Americana sobre Derechos Humanos, que en su artículo 13° reconoce la libertad de expresión y en su artículo 11° reconoce la vida privada de toda persona. El Perú es un Estado miembro de la ONU desde el día 24 de octubre del año 1945, y miembro fundador de la OEA, por lo tanto, se encuentra adherido a los referidos tratados, y conforme a la cuarta disposición final de la actual Constitución (1993) las normas que reconocen las libertades y derechos se interpretan de acuerdo a estos tratados.

Durante la vida republicana del Perú, las tres primeras constituciones (1823, 1826 y 1828) reconocen que los miembros del cuerpo legislativo del Estado son inviolables en su opinión, es decir, se hace un guiño a lo que hoy ya se reconoce como la libertad de expresión o emitir opinión, pero no hacen referencia a la vida privada o intimidad personal. Las siguientes cuatro Constituciones (1834, 1839, 1856 y 1860) no hacen referencia a ninguno de los citados derechos. La octava Constitución del Perú en el año 1867 en su artículo 20° menciona expresamente que las publicaciones que ataquen la “vida privada” deben ser suscritas por quien las realiza, es la primera vez que en el ordenamiento jurídico peruano se hizo referencia a este derecho, pero no tuvo mayor desarrollo jurídico; en cuanto al derecho de libertad de expresión no hace mención sobre este. La novena Constitución de 1920 no hace mención a ninguno de los dos derechos. La décima Constitución de 1933, en su artículo 63° garantizó la libertad de emitir opinión, pero no hizo mención a la vida privada o intimidad personal.

Es a partir de la penúltima Constitución (1979) que el Perú empezó a reconocer tanto al derecho a la libertad de expresión y el derecho a la intimidad personal de forma expresa, lo hizo en su artículo 2° incisos 4 y 5, respectivamente. Y así, en la última Constitución (1993) los sigue garantizando en el artículo 2° incisos 4 y 7, respectivamente. El reconocimiento que otorgaron estas dos últimas constituciones a ambos derechos, dio paso a que el Código Civil peruano de 1984 desarrollara como derecho civil en su artículo 14° la intimidad personal como un derecho de carácter confidencial reservada al ámbito privado de la persona; y el Código Penal peruano de 1991, en su artículo 154° prescribe las conductas de afectación a la intimidad personal, acentuándolas como tipo penal merecedoras de sanciones por configurar acciones delictivas. Entonces, estos cuerpos normativos dieron realce y mayor desarrollo al derecho a la intimidad personal, marcando un hito en el ordenamiento jurídico peruano sobre la importancia de este derecho.

MARCO CONCEPTUAL

Libertad de expresión: Es un derecho reconocido a nivel constitucional en el artículo 2° inciso 4, garantizado por primera vez en el ordenamiento jurídico peruano en la Constitución Política de 1979. Su reconocimiento garantiza la libertad que tiene todo ser humano para poder expresar sus ideas, emociones, pensamientos a través del habla, de la actuación, expresión artística entre otros. En síntesis, el objetivo de este derecho fundamental es emitir opinión.

Libertad de información: La libertad de información es un derecho fundamental, reconocido en el artículo 2° inciso 4, Su objetivo al igual que el derecho de libertad de expresión es emitir opinión. Pero a diferencia de la libertad de expresión que se ejerce con cierta subjetividad, para ejercer este derecho se necesita de la veracidad de la opinión que se vierte. El claro ejemplo del ejercicio de este derecho lo constituyen los periodistas.

Autorregulación: Es una característica del ejercicio de libertad de expresión, ya que la acción de expresarse lleva consigo cierta subjetividad de parte de quien la ejerce, y requiere en el receptor cierto grado de tolerancia, la autorregulación es personal y necesaria en todo ser humano cuando se expresa. Permite regular la conducta y evitar intromisiones arbitrarias al espacio o derechos de terceras personas.

Intimidad personal: Es un derecho fundamental reconocido por primera vez en el Ordenamiento jurídico peruano en la Constitución Política de 1979, la Constitución actual (1992) la regula en el artículo 2° inciso 7. Su reconocimiento garantiza que todo ser humano tiene derecho a un espacio reservado para sí, donde ninguna otra persona puede interferir. Además, el Código Civil (1984) en su artículo 14° prevé que la intimidad personal no puede ser puesta de conocimiento sin el consentimiento de la persona; y el artículo 154° del Código Penal prescribe sanción para aquellas conductas que configuren acción delictiva en menoscabo del derecho a la intimidad personal.

Medios de comunicación social: Los medios de comunicación social es el nombre que se les brinda a aquellos que sirven de canal de información a gran escala, como son la Radio, la Televisión y la prensa escrita. En el presente tema de investigación, son medios que configuran una agravante para la difusión de imágenes o vídeos que fueron obtenidos violando el derecho a la intimidad personal, ya que el alcance de difusión que tienen es masivo.

Redes sociales: Es el concepto que se le brinda a aquellas plataformas desarrolladas para su uso con el internet y sirven para entablar relaciones sociales de carácter virtual entre distintas personas, sin importar barreras de idioma o países. Basta con tener acceso a internet para poder hacer uso de ellas. Y con el avance de la tecnología, hace posible que la mayoría de personas que dispongan de un Smartphone, pueda tener acceso a estas redes sociales en cualquier momento del día. Por citar algunas se tiene a Facebook, Instagram, Twitter y WhatsApp entre las más comunes.

Facebook: Es una red social que nació allá por el año 2004 en los Estados Unidos, lanzada su versión en español en febrero del año 2008. Se trata de una asidua red social, cuyos usuarios son desde adolescentes hasta personas de la tercera edad. Cualquier persona que disponga de una dirección de correo electrónico o número de teléfono celular puede crearse un perfil en esta plataforma. El perfil incluye brindar datos personales como el nombre, género, edad, entre otros. Y el objetivo del uso de esta red social es realizar publicaciones que van desde imágenes, textos hasta vídeos. Es un gran canal de difusión, para ello basta referirse al término “viral” para calificar el alcance de algunas publicaciones que se realicen a través de ella.

1.3. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA

Problema general

¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Problemas específicos

1. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?
2. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

1.4. JUSTIFICACIÓN DEL ESTUDIO

La presente investigación ha sido elegida porque con el pleno desarrollo de las nuevas tecnologías de la información, dentro las cuales se encuentran las redes sociales como nuevo concepto equiparable, se hace necesario y es menester de las ciencias jurídicas proteger al

ser humano en su total dimensión en sociedad. El aporte que se va a realizar con la presente investigación está en relación a la protección que debe realizar el Estado a los derechos que reconoce en su carta magna y disposiciones internacionales a las que se encuentra adherido, es decir, el aporte es dar a conocer la protección que merece el derecho a la intimidad en su dimensión en redes sociales. Los beneficios que brinda la presente investigación es el tener un mejor conocimiento sobre los derechos que nos asisten cuando somos usuarios de la red social Facebook y demás redes sociales.

Justificación teórica

La presente investigación no va a modificar aspecto alguno de una teoría existente, por el contrario, nos vamos a servir de teorías existentes para comprender su real dimensión con relación a las nuevas tecnologías de la información. Las redes sociales como nuevo hito histórico desafían a las ciencias jurídicas a regular en materia de derechos reconocidos en el mundo real.

Justificación metodológica

La presente investigación va a ser desarrollada con un método de tipo básica o pura, no propone desarrollarse en un marco técnico o científico. Por lo tanto, lo que se pretende es contribuir a nuestra doctrina nacional, obteniendo un mejor conocimiento del fenómeno estudiado y planteado como realidad problemática.

Justificación práctica

Con el producto de la investigación no se va a modificar la situación de la población a estudiarse, siempre y cuando, las conclusiones a las que arribamos no sean estudiadas o tomadas en cuenta, para proponer una disposición legislativa. Esta investigación parte de la necesidad de estudiar el derecho a la intimidad en su relación con las nuevas tecnologías.

Relevancia

Esta investigación asume relevancia social, educativa, cultural y sobre todo jurídica, porque en su producto final va a presentar una solución al problema que enfrente el Estado en relación a la protección del derecho a la intimidad en la red social Facebook. Además de dar a conocer la relación entre derechos como la libertad de expresión e intimidad, que se ven colisionados cuando hacemos uso de las redes sociales. Permite desarrollar una cultura de

prevención y uso responsable de dichas redes en el mundo digital, a fin de evitar vulneraciones y/o afectaciones a derechos de relevancia constitucional y supraconstitucional.

Contribución

La presente investigación concede aportes a la solución de un problema latente, como es la vulneración del derecho a la intimidad en la red social Facebook. Se trata de un problema que al día de hoy se suscita de forma permanente; en un mundo donde la tecnología cada vez más abarca muchos aspectos del desarrollo personal de cada ser humano, se hace necesario que cada persona conozca sus derechos y es función del Estado cumplir con la debida protección que merecen estos derechos.

1.5. SUPUESTOS U OBJETIVOS DE TRABAJO

SUPUESTOS JURÍDICOS

Supuesto General

La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal porque la difusión del derecho vulnerado es similar al prescrito para los “medios de comunicación social.

Supuesto Específico 1

La autorregulación de los actos personales no resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal porque no todas las personas son conscientes de dicho deber.

Supuesto Específico 2

La libertad de expresión afecta de manera significativa el desarrollo de la libre personalidad cuando de su ejercicio es abusivo y dañino para el normal desenvolvimiento de los otros derechos.

OBJETIVOS

Objetivo General

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

Objetivo Específico 1

Determinar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

Objetivo Específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

II. MÉTODO

2.1. DISEÑO DE INVESTIGACIÓN

La presente investigación ha sido diseñada en un enfoque cualitativo, de tipo básica no experimental. Y corresponde a ese tipo de diseño porque luego de haber reunido información respecto al tema a investigar, se definió su enfoque que por la propia naturaleza del derecho se subsume a las cualidades a investigar, no es una ciencia donde el resultado sea exacto como en las matemáticas. Para lograr el desarrollo de los objetivos del tema y plantear las probables respuestas (supuestos jurídicos), se tuvo que desarrollar el presente diseño de investigación. Porque un diseño es la guía para poder llevar a cabo la investigación en el terreno que se desea abarcar. En el campo de una investigación cualitativa este diseño puede surgir tanto al inicio de la investigación, así como luego de haber realizado el planteamiento de los problemas. Según Méndez (2014) el diseño de una investigación cualitativa es:

Una investigación cualitativa se desarrolla sobre una estructura no rígida como la cuantitativa, aquí prima la cualidad del objeto de estudio, haciendo de este método un flexible en base a información cualitativa. No existe un procedimiento a seguir como tal, solo el fundamento de un proceso pauteado en razón de los datos que se obtengan de los objetos de entrevista, encuesta, y demás datos cualitativos. Se caracteriza por no tener un estándar fijo, en cambio sí es variable (p.20).

Enfoque de Investigación

Así, la investigación desarrollada bajo el enfoque de un diseño cualitativo y de tipo básica o teórica deriva de las experiencias fenomenológicas surgidas en la realidad. Estas experiencias corresponden a la cotidianidad de quien se ve influenciado por sus vivencias. Los fenómenos por su naturaleza se suscitan de forma inesperada, corresponde a su investigador enfocarla bajo cualquier método. El tema de investigación surge a raíz de conceptos desligados de lo convencional, estos se llaman fenómenos. En tal sentido esta investigación diseñada bajo el enfoque cualitativo va a brindar una respuesta en base a información obtenida a través de técnicas de entrevista, análisis de documentos y encuestas con objetivo de brindar respuestas basadas en cualidad más no en cantidad. Así, Hernández, Fernández y Baptista (2010) definen al enfoque cualitativo:

La investigación es de enfoque cualitativo, puesto que la meta en este enfoque de estudio es comprender e interpretar el fenómeno de estudio a través de las percepciones y/o significados que la experiencia le produce al investigador (p. 11).

Tipo de Investigación

Corresponde a una investigación de tipo Básica o teórica porque se pretende solucionar el vacío legal en base a conceptos teóricos que ya se aplican para situaciones similares, como lo es la afectación a la intimidad personal a través de los medios de comunicación social como circunstancia agravante. El concepto teórico está establecido en un tipo penal, pero restringiendo o no contemplando las redes sociales, entre ellas Facebook, como canal difusor del delito a gran escala. Por lo tanto, contemplar que Facebook es un canal de difusión a gran escala para poder establecerse en el tipo penal recurrido. Según Cepeda (2013) la investigación básica es.

Este tipo de investigación tiene como propósito enriquecer teorías en base a conocimientos que coexisten en su tiempo y espacio, identificando cánones o patrones similares para hallar respuesta o solución a la problemática planteada. Se requiere de un análisis crítico que permita incorporar conceptos a teorías y planteadas, permitiendo un resultado óptimo, delimitado y estandarizado (p.130).

Método del Estudio

El método de estudio corresponde a Teoría Fundamentada, ello en razón que, para guardar coherencia con el tema de investigación, se va construir la realidad en base a los datos obtenidos por especialistas en la materia penal (jueces, relatores, secretarios y abogados litigantes). Estos datos van a estar relacionados a un concepto jurídico que se tenga respecto de la protección del derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, y si el ejercicio de la libertad de expresión puede o no configurar afectación a otros derechos a través de este medio. Se va a considerar opinión de los usuarios directos de la red social mencionada para poder establecer a través del empirismo y canalizarlo a preceptos legales ya establecidos. Al respecto, Hernández (2014) expresa:

El método aplicado a un estudio para obtener resultados correspondientes a un proceso científico, necesita de un sistema de recopilación de información la cual sepa identificar a sus fuentes, para obtener un análisis real del problema que se pretende dar respuesta. Entre la obtención de datos, el análisis de estos, en correlación al escenario de estudio, población y muestra, debe existir un orden sistemático (p.40).

El análisis de Documentos va a permitir conjugar fundamentos jurídicos ya establecidos que den realce a la penalización de conductas que afecten el derecho a la intimidad personal. La conducta que se deba considerar típica necesita de líneas jurisprudenciales que hayan tutelado el núcleo objetivo de los derechos correspondientes a las categorías jurídicas que se estudian en la presente investigación.

2.2. MÉTODO DE MUESTREO

Escenario de estudio

La presente investigación está relacionada con la colisión de dos derechos fundamentales cuya afectación a uno de ellos se sanciona penalmente con pena privativa de libertad y hasta multas, hablamos del derecho a la libertad de expresión y el derecho a la intimidad personal. La confrontación que trata este tema de investigación es la que se produce en la red social Facebook, en la que a una primera lectura del artículo 154° del Código Penal se aprecia que el derecho a la intimidad personal se encuentra desprotegido, no por la afectación a los datos personales, tal situación ya se encuentra regulada y sancionada penalmente, sino el escenario de publicar fotografías y vídeos sin consentimiento de quien aparece en las referidas instantáneas, o también por el simple hecho de realizar la publicación en aras de dar a conocer imágenes o vídeos que generen morbo social. Todas estas acciones, entre otras, se cometen a través de Facebook, una red social que no es considerada “medio de comunicación social”. Sobre el escenario de estudio, Cabrera (2013) expresó:

La población corresponde al escenario de estudio, porque es en ella donde se desarrolla el tema que se pretende investigar. El escenario de estudio es el lugar donde se recolectan datos precisos sobre el enfoque de la problemática presentada y de la cual pretende obtenerse posibles respuestas (p.81).

El escenario del presente estudio es el distrito judicial de Independencia de la jurisdicción de Lima Norte, lugar donde se desarrolla la presente investigación. Las entrevistas se realizan a Jueces, relatores, secretarios judiciales, abogados litigantes y pobladores de Lima Norte. Se reúne su opinión para analizar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y de qué manera configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017. Todo ello, con la opinión de la población en aras de poder analizar en base a su experiencia la forma en que se suscita este fenómeno y de ser el caso como los afecta.

De acuerdo a la experiencia jurisdiccional que ostentan los profesionales de derecho correlacionar si existen fundamentos jurídicos suficientes para poder penalizar una conducta que, de acuerdo al anuario estadístico del Ministerio Público del 2017, se presentaron 748 denuncias de delitos contra la violación de la intimidad que en porcentaje representan el 1,69% del total de denuncias interpuestas.

El espacio físico que considera la presente investigación es analizar documentos del ordenamiento jurídico nacional, que tengan vínculo con los objetivos propuestos en este tema de investigación. No se analizan expedientes judiciales, porque la realidad problemática del tema de investigación al día de hoy es un vacío legal y del acceso a expedientes que se tuvo, ninguno entablaba un proceso por delito contra la Libertad – Violación de la Intimidad personal, enmarcado en un escenario de redes sociales. La opinión de trabajadores jurisdiccionales en la Corte Superior de Justicia de Lima Norte coincide en que no han presenciado en la rama penal procesos en el escenario descrito.

Caracterización de sujetos

Una investigación de enfoque cualitativo para su obtención de datos, necesita de la opinión de personas que sean capacitadas en el tema a investigar. Según Fernández, Hernández, y Baptista (2010) “En diversos estudios la opinión de expertos es importante y útil, estas muestras son utilizadas habitualmente en investigaciones exploratorias y cualitativas (p. 387). Para la presente investigación se va a contar con la entrevista a diez sujetos, que tengan un conocimiento técnico y empírico de la realidad de los hechos, que describe la realidad problemática. Es decir, abogados especializados en Derecho penal, con la finalidad de que los valiosos aportes de sus conocimientos sean precisos y acorde al tema en investigación. Además de contar con la experiencia directa de los usuarios para poder determinar el empirismo del tema y relacionarlo con preceptos jurídicos.

La caracterización de sujetos determina de forma precisa a que personas se aplicara el instrumento de recolección de datos. Con el objeto de reafirmar los supuestos jurídicos planteados en el presente estudio, se aplicará la entrevista a tanto a los sujetos que son los encargados de dirimir conflictos jurídicos, así como a los que coadyuvan en la defensa legal de los directamente afectados, es decir, especialistas en Derecho Penal en Lima Norte

Para aplicar las entrevistas, se ha tomado en consideración los siguientes criterios de los sujetos ya mencionados líneas arriba: Cualidades personales, pero las que más incidencia tienen en el ámbito académico de investigación son las cualidades profesionales, ello permite dar objetividad, credibilidad y certeza a la información que brinden los entrevistados. Así, se podrá avalar el tema en cuestión, a través de información de primera mano y calificada para la investigación. Lo especificado se puede apreciar en la siguiente tabla:

Tabla 1. Caracterización de sujetos

N°	Entrevistado	Perfil Profesional	Experiencia Laboral
1	Mg. María Antonieta Córdova Pintado	Jueza del Tercer Juzgado Penal Liquidador Permanente de la Corte Superior de Justicia Lima Norte – Poder Judicial	27 años
2	Percy Luis la Cruz Chávez	Relator de la Cuarta Sala Penal Liquidadora de la Corte Superior de Justicia de Lima Norte – Poder Judicial	20 años
3	Karla Esther Villalobos Carrera	Relatora de la Tercera Sala Penal Liquidadora de la Corte Superior de Justicia de Lima Norte – Poder Judicial	15 años
4	Patricia Elizabeth More Salinas	Secretaria de Actas de la Primera Sala Penal Liquidadora de la Corte Superior de Justicia de Lima Norte	11 años
5	Jorge Luis Córdova Coronado	Asistente Judicial de la Tercera Sala Penal Liquidadora de la Corte Superior de Justicia de Lima Norte	25 años

6	Fitzgerald Contreras Santa Cruz	Secretario de Actas de la Tercera Sala Penal Liquidadora de la Corte Superior de Justicia de Lima Norte – Poder Judicial	18 años
7	Estela del Pilar Hernández Rojas	Conciliadora Extrajudicial	08 años
8	Héctor Gamarra Espinoza	Abogado litigante	26 años
9	Jessica Small Ruiz	Abogada litigante	24 años
10	Doris Ruiz Riancho	Abogada litigante	22 años

Fuente: Elaboración propia

Plan de análisis o trayectoria metodológica

La metodología a emplearse es una investigación puede ser variada, ya que existen múltiples métodos. Para el desarrollo de una investigación en la ciencia jurídica, el más próximo a usarse y de más común uso es el “cualitativo”. Esto se presenta por la propia naturaleza del derecho que no es una ciencia de exactitudes. Bajo el enfoque cualitativo, no se requiere de un proceso de datos exactos, o de algún programa estadístico. Su objeto de estudio versa sobre hechos que se suscitan de forma espontánea, y puede desarrollarse sobre ideas y conceptos. Su análisis y proceso de datos es de preponderancia de carácter narrativo. El resultado de este enfoque de investigación versa sobre cualidades, del fenómeno estudiado. Puede que se presenten confusiones en el análisis, porque todo depende del sujeto receptor, sobre todo por su cualidad.

2.3. RIGOR CIENTÍFICO

Lo que busca una investigación de carácter científico es que haya correlación entre sus ideas. Es decir, se exige rigor científico para que la investigación esté desarrollada bajo un parámetro de aspectos técnicos. Se exige que se presente coherencia entre la teoría y su interpretación. Existen técnicas y teorías científicas, todas pueden ser usadas conforme el

investigador lo requiera. Al final, el resultado obtenido por una investigación plasmada y desarrollada con técnica científica, constituye validez. (Hernández, Fernández y Baptista, 2010, pp.60-61).

2.4. ANÁLISIS CUALITATIVO DE DATOS

Alcance de la investigación

En esta investigación, el alcance explicativo nos permitirá exponer y explicar sobre la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y su relación con el derecho a la intimidad personal. Y arribamos a ese concepto porque según Gardey (2013) la investigación tiene alcance explicativo cuando:

Una investigación tiene alcance explicativo cuando en esta se produce la aparición de dos o más variables, de las cuales se puede explicar su procedencia y la conexión entre sí, que permite establecer el carácter de problemática a identificar en función a variables coexistentes, en relación de dependencia o no (p. 48).

Método de Análisis de Datos

Método Hermenéutico: En este método se hace necesaria la interpretación y explicación de las opiniones que fueron vertidas por las fuentes, es decir, los entrevistados. Además, se debe tener en cuenta la proyección de los datos que se recopilaron durante la investigación, teniendo como base y fundamento, el objeto de la investigación que se realiza.

Método Sistemático: A través de este método, el investigador debe conectar cada opinión obtenida de cada uno de los entrevistados y asociarla a datos obtenidos, y canalizados de forma sistemática. Por este método se arriba a conclusiones de tipo holísticas.

Método de las Construcciones Jurídicas: Este método de análisis se enfoca a determinar la naturaleza del fenómeno que se estudia, se canaliza y proyecta a través de un proceso que utiliza la lógica y la ciencia jurídica, que tiene como resultado desembocar en un acceso de la realidad jurídica.

2.5. ASPECTOS ÉTICOS

La ética es una disciplina que emplea para su práctica a los valores morales y códigos existentes que ella misma genera. La ética corresponde a actuar bajo lineamientos de respeto y responsabilidad, por las normas y/o costumbres que delimitan nuestro comportamiento como seres humanos en la sociedad. Desarrollar una creación intelectual requiere de bases

que constituyen el buen actuar de ciudadano responsable. No se puede tomar en cuenta un precepto emanado de creación de tercero, porque claramente constituye agravio hacia la creación ajena (Cabrera, 2013, pp.61-62)

Por lo tanto, la presente investigación se desarrolló en total pre disposición y observancia de las normas brindadas por la Universidad Cesar Vallejo. Respetando para su elaboración el método científico, siendo una investigación enmarcada en el enfoque cualitativo, en concordancia con el esquema proporcionado por la Universidad; tomando en cuenta las pautas e indicaciones establecidas tanto por el asesor metodológico como por el asesor temático. Además de la correcta aplicación de la norma, estilo APA- American Psychological Association, respetando los derechos de autor, lo cual permitió la adecuada elaboración de esta investigación.

III. DESCRIPCIÓN DE RESULTADOS

En este capítulo se desarrollará los resultados obtenidos a través de la entrevista a la que fueron sometidos distintos profesionales de derecho, independientemente del cargo que ejercen, especialistas en derecho penal. También se van a presentar los resultados obtenidos a través del análisis de documentos, que, en el presente caso, brindan información de carácter jurisprudencial emitida en antaño. Y, por último, se va describir los resultados obtenidos a través de la información brindada por usuarios directos de la red social Facebook, quienes de forma empírica brindaron su respuesta ante el fenómeno estudiado. Por lo tanto, la información que se obtenga respecto del tema en investigación, va a ser logrado desde distintas perspectivas.

3.1. ANÁLISIS DE ENTREVISTAS

Para la presente investigación se realizó entrevistas con profesionales de derecho que han desempeñado su carrera en diferentes cargos y funciones, tal es el caso de jueces, relatores, secretarios judiciales, y abogados litigantes. Obteniendo según el caso las respuestas que a continuación se detallan:

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Los diez entrevistados coinciden en manifestar que el ejercicio de la libertad de expresión configura una acción delictiva porque la difusión de imágenes o vídeos que previamente fueron obtenidas vulnerado el derecho a la intimidad personal, es de igual o mayor alcance que los tradicionales medios de comunicación social que prescribe la norma penal en el artículo 154°.

Además, cinco de los diez entrevistados, fundamentaron su respuesta alegando que no existe respeto de parte de quien realiza este tipo de publicaciones para con los demás ciudadanos, e incluso lo hacen para generar morbo social, a través de la difusión de imágenes o vídeos

de contenido pornográfico, es de público conocimiento que a personajes públicos le ha sucedido este tipo de actos.

Se puede concluir respecto a la primera pregunta que el total de los entrevistados, en base a conocimientos propios de la norma jurídica considera que del ejercicio abusivo de la libertad de expresión a través de la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook, se puede llegar a cometer ilícitos penales prescritos conforme el artículo 154° del Código Penal (1991), porque la citada red social es un medio difusor como los clásicos medios de comunicación social.

¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

Seis de los diez entrevistados, señalaron que el concepto es el mismo que garantiza la Constitución Política (1993) en el artículo 2 inciso 7, el ámbito de protección sigue siendo aquello que la persona no desea que sea conocido por terceros, cuestión aparte son la protección de los datos personales, propias del uso de una plataforma virtual, pero que en el Perú si se encuentra regulado.

Los otros cuatro entrevistados manifestaron que, en las redes sociales, una persona se encuentra mucho más expuesta, el derecho a la intimidad ve reducido su ámbito de protección. Cada persona debe cautelar su derecho, ya que en igual forma la Constitución Política (1993) sigue garantizando su protección.

Entonces, respecto a la segunda pregunta, se puede concluir que no existe una opinión uniforme respecto del derecho a la intimidad personal en redes sociales. Para la mayoría de los entrevistados, la protección sigue siendo la misma, en tanto que una minoría considera que existe sobre exposición al ser usuario de este tipo de plataformas virtuales. Pero todos coinciden en que existe garantía constitucional para este derecho en las redes sociales.

¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Cinco de los diez entrevistados fundamentan su respuesta indicando que la circunstancia primordial que debe nacer en cada persona, más allá de conocer o no el íntegro de las normas jurídicas, es el respeto. Solo así, cada persona de forma subjetiva deberá reconocer su límite en el ejercicio del derecho a la libertad de expresión en la red social Facebook.

Los otros cinco entrevistados señalan que la circunstancia que delimita el ejercicio de la libertad de expresión en la red social Facebook, es el consentimiento, factor fundamental que puede desaparecer la comisión de un ilícito penal. Además, de ahí deriva la afectación a derechos conexos como el derecho a la imagen, el honor, entre otros.

Sobre esta tercera pregunta se puede concluir entonces que, existe una opinión dividida de los entrevistados en igual cantidad. Una parte considera que la circunstancia que se debe prever como límite al ejercicio de la libertad de expresión es “el respeto”, que se ejerce de forma subjetiva; mientras que la otra parte considera que es “el consentimiento”, que incluso puede evitar la comisión de un ilícito penal.

¿Las publicaciones de fotografías y vídeos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

En esta pregunta, el íntegro de los entrevistados manifestó que, en este tipo de publicaciones, sí existe afectación de carácter pluriofensivo, porque pueden vulnerarse derechos conexos como la imagen, el honor, el desarrollo personal y la vida privada; circunstancias que incluso pueden configurar mayor desvalor de la acción delictiva.

Sobre esta cuarta pregunta se puede concluir entonces, que ya identificada la vulneración del derecho a la intimidad por la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook, estas pueden ser incluso calificadas como pluriofensivas, ya que se vulnera distintos derechos conexos, agravando la acción delictiva.

Objetivo específico 1

Determinar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

De los diez entrevistados, siete manifestaron que no resulta suficiente tener autorregulación en los actos personales, porque no todo ser humano presenta esta característica. Lo que hace necesario que se regulen mecanismos legales en el ordenamiento jurídico peruano en salvaguarda del derecho a la intimidad personal.

Los tres entrevistados restantes, manifestaron que sí resulta suficiente en cierto grado tener autorregulación en los actos personales, pero no es una regla establecida. Se puede esperar autorregulación de personas que tengan cierto grado de educación, pero ello no sucede siempre.

Entonces, sobre esta quinta pregunta se puede concluir que la mayoría de los entrevistados opina que no resulta suficiente la autorregulación de los actos como mecanismo de protección a la confidencialidad del derecho a la intimidad, se hace necesaria una regulación jurídica. En tanto que, una minoría opina que, sí resulta suficiente la autorregulación, pero no toda persona la posee.

¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

De los diez entrevistados, seis de ellos opinan que la capacidad de discernimiento presenta matices subjetivos, por lo tanto, no todo ser humano tiene la capacidad de reconocer los límites al ejercicio de su derecho, y si no existe norma legal por solo este discernimiento, existe desprotección amparada en subjetividad.

En tanto, que los otros cuatro restantes opinan que, al hablar de capacidad de un ser humano según el Código Civil (1984) es la idoneidad que tiene para ejercer sus derechos y cumplir sus obligaciones, y en base ello, tiene que respetar el derecho de las demás personas, discerniendo cuales son los límites de sus derechos.

En esta sexta pregunta se concluye que existe opinión dividida. La mayoría de los entrevistados opina que existe subjetividad en la capacidad que tiene un ser humano para discernir sus acciones, y no puede existir desprotección a derechos amparados en subjetividad; en tanto que, la minoría opina que un ser humano capaz si puede discernir los límites de sus acciones, ello conforme la capacidad según el Código Civil (1984).

¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

Cinco de los diez entrevistados, manifestaron que sí constituye una excepción que se manifiesta desde la contraparte, es decir, del posible afectado con la acción. Si existe consentimiento, en segundo plano, se evita la comisión de un ilícito penal, que previamente no lo pudo tomar en cuenta la autorregulación de los actos personales.

En tanto que los cinco entrevistados restantes manifestaron que hasta cierto punto puede ser factible que el consentimiento sea una excepción ante la autorregulación. Porque no siempre el consentimiento va a ser protector del carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, ya que no todo consentimiento es válido.

En esta séptima pregunta se concluye que, existe opinión dividida uniforme, porque la mitad de los entrevistados opina que el consentimiento sí es una excepción a la autorregulación, que evita la comisión de una posible acción delictiva. En tanto que, la otra mitad opina que el consentimiento hasta cierto punto puede suplir a la autorregulación, pero se debe tener en cuenta que no todo consentimiento es válido.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?

El total de los entrevistados manifestó que el derecho a la intimidad sí contribuye al desarrollo de la personalidad. Fundamentando sus respuestas y coincidiendo que toda persona tiene derecho a mantener en reserva un espacio para sí, en donde puede desarrollarse de forma aislada, ser él mismo, y denotarlo posteriormente ante la sociedad.

Entonces, en esta octava pregunta se concluye que existe opinión unánime en cuanto a confirmar que el derecho a la intimidad personal contribuye al desarrollo de la personalidad, porque asegura un espacio íntimo donde desarrollarse como persona aislada de la sociedad.

¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

El total de los entrevistados manifiesta que la libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad cuando se hace un ejercicio abusivo de este. Además, cuando de su ejercicio no se toma en cuenta el respeto hacia la otra persona, cuando se afectan derechos conexos como la imagen, el honor y la vida privada.

Además, cinco de los entrevistados manifestaron que la libertad de expresión también puede contribuir al desarrollo de la personalidad, porque de su ejercicio se da libertad a la persona para expresar sus ideas, pensamientos, afectaciones, entre otros.

Sobre esta novena pregunta se concluye, que existe opinión unánime al declarar que el ejercicio abusivo y desmedido de la libertad de expresión es la causa de afectación al desarrollo de la libre personalidad, no tomando en cuenta factores como el respeto. Además, una mitad de los entrevistados manifiesta que la libertad de expresión no solo afecta, también es un derecho que ejercido de forma adecuada contribuye al desarrollo de la personalidad.

¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Los diez entrevistados, en atención al objetivo expuesto, manifestaron que acciones amparadas en derechos como la libertad de expresión e incluso la intimidad, configuran hechos delictivos para el desarrollo de la personalidad. En razón que ambos contribuyen a este derecho de desarrollo de la persona.

En esta décima pregunta se concluye entonces que, acciones que afecten el desarrollo de la personalidad si configuran acción delictiva. Y no solo eso, también los derechos que contribuyen al desarrollo de este derecho, y que sufran algún menoscabo, son plausibles de que configuren acción delictiva por su afectación.

3.2. ANÁLISIS DOCUMENTAL

Para este acápite se han analizado documentos nacionales, que consisten en una sentencia emitida por Juzgado de la Corte Suprema, y cuatro sentencias emitidas por el Tribunal Constitucional. Documentos que tienen carácter jurisprudencial, por lo tanto, su análisis va a servir para dilucidar los objetivos propuestos en base a líneas argumentativas jurídicas de vinculación y precedente jurídico nacional. Los resultados son los que a continuación se detallan:

Objetivo General

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

El documento analizado corresponde a una sentencia por proceso de Querrela (Exp. N° 24304 – 2009) interpuesta por Jorge Yamil Mufarech Nemy contra José Alejandro Godoy Mejía, por el delito contra el Honor – Difamación Agravada. El querellante alega que el

querellado vulneró su derecho al honor al realizar publicaciones inexactas sobre su persona en el blog virtual “Desde el tercer piso”.

La jueza al momento de resolver la controversia reconoce el derecho a la libertad de información que tiene el querellado, además reconoce que existe *animus difamandi* en el querellado, y al momento de resolver a favor del querellante, reconoce que la afectación “ha sido de conocimiento de la ciudadanía en general, a través de un medio de comunicación social (dirección de internet)”. Dejando sentado que configura mayor desvalor de la acción delictiva.

Entonces, de la argumentación jurídica de la citada sentencia se concluye que, el derecho al honor es un derecho conexo a la intimidad personal. Que a toda persona se le reconoce y garantiza la libertad de expresión e información, pero que no es absoluto. Se determinó que en el querellado existía el animus delictivo, y que su accionar configurado como ilícito penal se vio agravado porque un blog asentado en una plataforma virtual a través de internet, es equiparable en difusión a un medio de comunicación social.

Objetivo específico 1

Determinar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

El primer documento en análisis corresponde a una sentencia del Tribunal Constitucional (Exp. N° 6712 – 2005-HC), versa sobre la demanda de Hábeas Corpus interpuesta por Magaly Medina y Ney Guerrero. Los recurrentes alegan que se los condenó injustamente, porque tanto en primera instancia como en segunda instancia, no se ha tomado en cuenta que antes de emitir el reportaje “Las Prostivedetes” consultaron la opinión del abogado del canal de televisión, quien les dijo que no se vulneraba el derecho a la intimidad personal de la vedette Mónica Adaro; además que el derecho a la intimidad personal no contempla la prostitución.

El Tribunal Constitucional durante su desarrollo jurídico, sobre la autorregulación de los actos personales dijo, debieron haber sido tomados en cuenta por los propios recurrentes, quienes como primer filtro debieron prever la afectación. En cuanto al derecho a la intimidad personal dijo que es un espacio en el que la persona pueda desarrollar los actos que desee, es un ámbito cerrado a su disposición y en el que nadie tiene injerencia; y menos que con el citado reportaje se haya tratado de dejar en evidencia la comisión de un ilícito penal

(prostitución clandestina), y que no era de interés general, además que se vulneró el derecho a la intimidad, porque la grabación fílmica se obtuvo de forma clandestina.

De este primer documento se concluye entonces que, el máximo intérprete de la Constitución reconoce la importancia de la autorregulación de los actos personales, ya que deja sentado como jurisprudencia que no se puede tratar de salvar responsabilidad penal a través de la sindicación de una opinión en terceros como atenuante. Los recurrentes tuvieron en un primer momento la capacidad de poder establecer que la difusión del citado reportaje afectaba el derecho a la intimidad personal de la agraviada. Sobre el derecho a la intimidad el Tribunal Constitucional reconoce que es un derecho con el que se garantiza constitucionalmente que toda persona tiene derecho a un espacio para sí mismo, donde pueda desarrollarse como persona.

El segundo documento en análisis corresponde también a una sentencia del Tribunal Constitucional (Exp. N° 867 – 2011-PA). Versa sobre la demanda de Acción de Amparo interpuesta por Alan Quintano Saravia contra la Fiscal de la Tercera Fiscalía Penal de Abancay. El recurrente alega que la grabación de llamada telefónica en la que participa no constituye fuente de prueba válido para iniciar un proceso en su contra por delito de Cohecho pasivo propio, porque el contenido de la grabación fue inducido por la Fiscal, no existiendo autorregulación de los actos en el otro participante de la conversación telefónica, además que su contenido vulnera su derecho a la intimidad personal.

El Tribunal Constitucional durante el desarrollo de la sentencia, reconoce que las personas tienen derecho al secreto de las comunicaciones, pero que si una de las personas intervinientes en la conversación autoriza su grabación es constitucionalmente válido, existe autorregulación de actos personales. Siguiendo esa línea argumentativa, la difusión de la conversación es un ilícito penal, pero sí de ella se aprecia indicios de la comisión de un ilícito penal corresponde a la representante del Ministerio Público actuar conforme lo dispone la norma penal en su calidad de titular de la acción penal. Además, no se ha vulnerado el derecho a la intimidad del recurrente porque del contenido de la grabación telefónica, no se exponen aspectos íntimos o personales.

Así, en esta segunda sentencia se concluye entonces, respecto a la decisión del Tribunal Constitucional que la autorregulación de los actos personales puede ser influenciada conforme lo sugiere el recurrente, pero en este proceso no fue el caso. De muto propio, la

otra parte durante la conversación telefónica decidió grabar la conversación, acción que es legal, y el representante del Ministerio Público intervino en razón que existen indicios de la comisión de un hecho delictivo. Sobre el derecho a la intimidad personal, dijo que es un derecho constitucionalmente reconocido, y que, por ello, existe el derecho al secreto de las comunicaciones, pero que no existe tal afectación en este caso, porque la grabación de la conversación telefónica no contiene aspectos que correspondan a la intimidad personal del recurrente. La citada grabación es válida como medio de prueba porque no se afecta el derecho a la intimidad personal.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

La primera sentencia en análisis corresponde a una emitida por el Tribunal Constitucional (Exp. N° 2976 – 2012-PA). Trata sobre la demanda de Amparo que interpone Ronald Arenas Córdova contra el Semanario el Búho alegando que, en ejercicio de su libertad de expresión e información, el citado medio de comunicación social viene realizando una serie de publicaciones que afectan su derecho a la intimidad personal, imagen, y honor; acción que contraría su normal desenvolvimiento en el cargo de función pública que desempeña, afectando así su desarrollo profesional y personal.

El Tribunal Constitucional durante su desarrollo argumentativo en la cita sentencia, aclara en primer lugar cual es la diferencia entre la libertad de expresión e información, llegando a concluir que se trata de la veracidad de los hechos que se expone, pero que la libertad de expresión conlleva un concepto de verdad más subjetiva. De ejercer la libertad de expresión o información en base a mentiras sí se estaría afectando el derecho a la imagen y conexos, pero sobre todo el desarrollo de la personalidad del recurrente. En esa línea argumentativa, el máximo intérprete de la Constitución determina que los hechos que expone el semanario tienen fundamentos en documentos de descargo. Por ello, el recurrente no ha visto afectado su derecho a la imagen y conexos, menos su desarrollo personal a través del ejercicio de su cargo en función pública.

De esta primera sentencia se concluye que el Tribunal Constitucional reconoce que el ejercicio de la libertad de expresión se ejerce sobre verdades que se encuentran cargadas de cierta subjetividad, pero eso no excluye que se trate de una mentira que pueda afectar

derechos de terceras personas. En este caso, los hechos expuestos por el referido semanario, eran hechos que se encontraban acreditados por documentos verdaderos, que confirmaban la veracidad de los hechos expuestos, en consecuencia, el Semanario no estaba realizando un ejercicio abusivo de su derecho a la libertad de expresión. Por lo tanto, un ejercicio bajo parámetros de legalidad no afecta en este caso derechos como la imagen, el honor, la intimidad personal; en consecuencia, no desencadena o afecta de forma directa el desarrollo personal de un individuo en el ejercicio de su profesión o cargo.

El segundo documento analizado corresponde también a otra sentencia del Tribunal Constitucional (Exp. N° 866 – 2000-AA), que trata sobre la demanda de Acción de Amparo que interpone Mario Machaca Mestas contra la Directora Subregional de Salud de Tacna. Alega en su recurso que la decisión tomada por la citada directora no es conforme a derecho, porque las declaraciones que hizo a un programa radial en su calidad de secretario del sindicato, en ningún momento afectan la imagen de la Institución para la que laboraba. Estas declaraciones las hizo en pleno ejercicio de su libertad de expresión, y la decisión tomada afecta a su desarrollo personal en base al ejercicio de su profesión.

El Tribunal Constitucional durante el desarrollo de la citada sentencia deja sentado que todo trabajador, en virtud al Decreto Legislativo N° 276, necesita de la autorización de su superior jerárquico para poder emitir comentarios que comprometan información propia de su labor; así, queda en evidencia que el ejercicio de la libertad de expresión se encuentra limitada por una norma con rango de ley. La decisión emitida por la emplazada está fundamentada en una interpretación excesiva del citado Decreto Legislativo, porque de la escucha de la entrevista no se evidencia que el recurrente haya emitido información de carácter confidencial o que haya comprometido con sus declaraciones la imagen de la institución. Se trata de una entrevista concedida porque el recurrente representa a un Sindicato, y en pleno ejercicio de su libertad de expresión declaró temas que necesariamente son de conocimiento público. No se puede afectar su derecho a expresarse porque el contenido de su declaración ni siquiera afecta el principio de jerarquía. Y, en consecuencia, la decisión tomada sí afecta su derecho al libre desarrollo de su personalidad a través del ejercicio de su trabajo.

En conclusión, sobre esta segunda sentencia, el máximo intérprete de la Constitución deja claro que la Libertad de expresión si se ejerce en base a parámetros legales, que del contenido se aprecie que no se ataca o menoscaba el derecho de terceros, su ejercicio es constitucionalmente válido. Y así sucedió en el presente caso, más allá de las jerarquías de

acuerdo al organigrama laboral, no se puede recortar el derecho a la libertad de expresión de una persona, y, pero aún sancionarla afectando el normal desenvolvimiento de su desarrollo como persona a través del ejercicio del cargo desempeñado en su centro de labores. La decisión tomada por la citada directora no está fundamentada en derecho, y, pero aun causa agravio al recurrente en su derecho al desarrollo de su personalidad reconocido en el artículo 2° inciso 1 de la Constitución Política, conforme así lo ha declarado el Tribunal Constitucional en múltiples sentencias, dejando sentado como jurisprudencia tal precepto legal.

3.3. ANÁLISIS DE ENCUESTAS

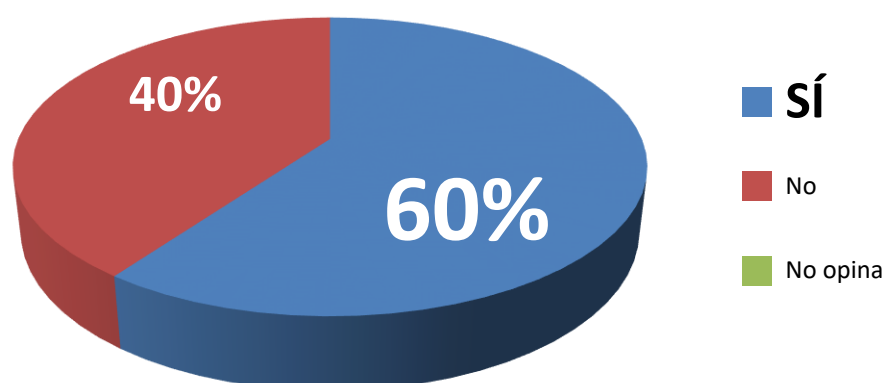
En este acápite se ha tomado en cuenta la opinión vertida por los usuarios directos de la red social Facebook, pero solo aquellos que residen en la jurisdicción de Lima Norte, ello en atención a la delimitación espacio temporal que exige la presente investigación. Se encuestó a un total de diez personas, no consignándose el nombre de los encuestados para garantizar en función al anonimato la objetividad de las respuestas.

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?

Ilustración 3. Publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook

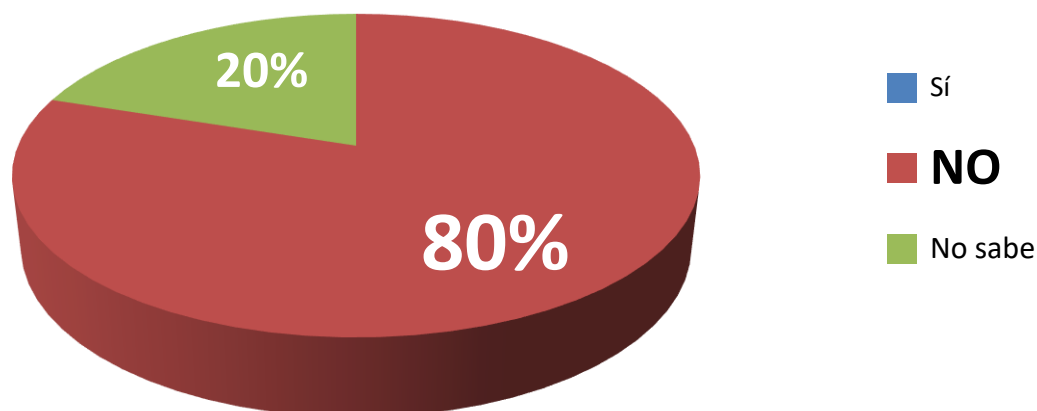


Fuente: Elaboración propia

De los diez encuestados, el 60% opinan que la acción de publicar fotografías en la red social Facebook **sí** puede llegar a configurar una acción delictiva; mientras que el 40% restante opinan que no. Entonces, de esta primera pregunta se concluye que la mayoría de pobladores de Lima Norte encuestados, opina que realizar publicación en esta red social si puede llegar a configurar una acción delictiva.

¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?

Ilustración 4. Derecho a la intimidad en la red social Facebook

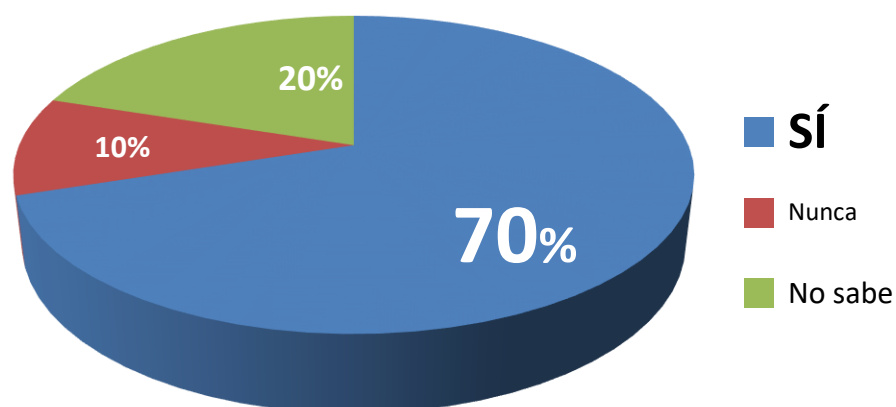


Fuente: Elaboración propia

El 80% de los encuestados considera que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook **no** se encuentra plenamente resguardado por ley; mientras que el 20% de los encuestados restantes consideran no saber al respecto. De esta segunda pregunta se concluye entonces, que la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados, considera que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook no se encuentra resguardado plenamente por la ley peruana.

¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?

Ilustración 5. Víctima de violación a la intimidad personal

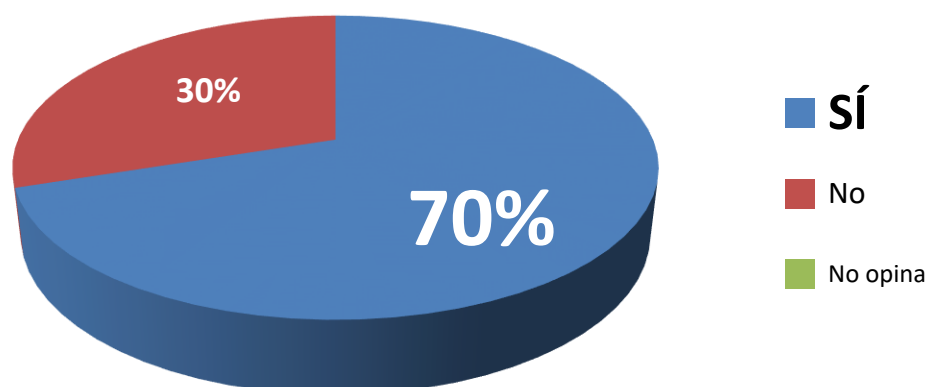


Fuente: Elaboración propia

El 70% de los encuestados respondió que alguna vez fueron víctimas de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, mientras que el 10% de los encuestados considera que nunca, y el 20% restante considera no saber. Sobre esta tercera pregunta se concluye entonces que, la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados han sido víctimas de violación a su derecho a la intimidad personal en esta red social, mientras que uno de ellos considera que nunca; en tanto que los otros dos consideran no saber al respecto.

¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?

Ilustración 6. Límites al publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook



Fuente: Elaboración propia

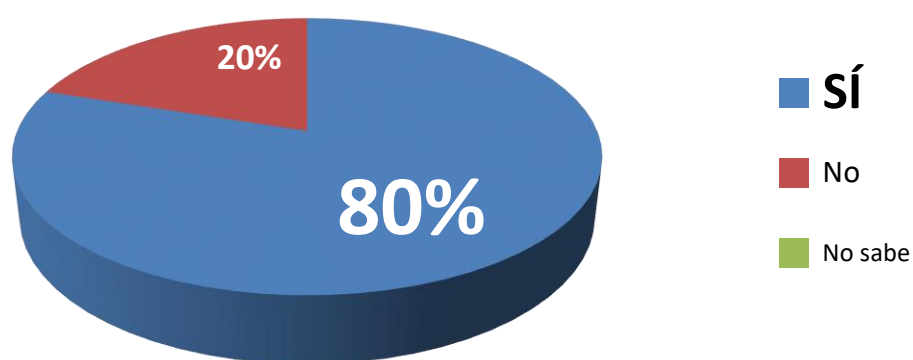
El 70% de los encuestados considera que para realizar publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook, **sí** existen límites que deben respetarse, en tanto que el 30% de los encuestados restantes consideraron que no. Entonces, en esta cuarta pregunta se concluye que la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados consideran que **sí** existen límites que merecen ser respetados antes de emitir una publicación en esta red social, la minoría encuestada opina que no.

Objetivo específico 1

Determinar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?

Ilustración 7. Análisis de contenido a publicarse en la red social Facebook

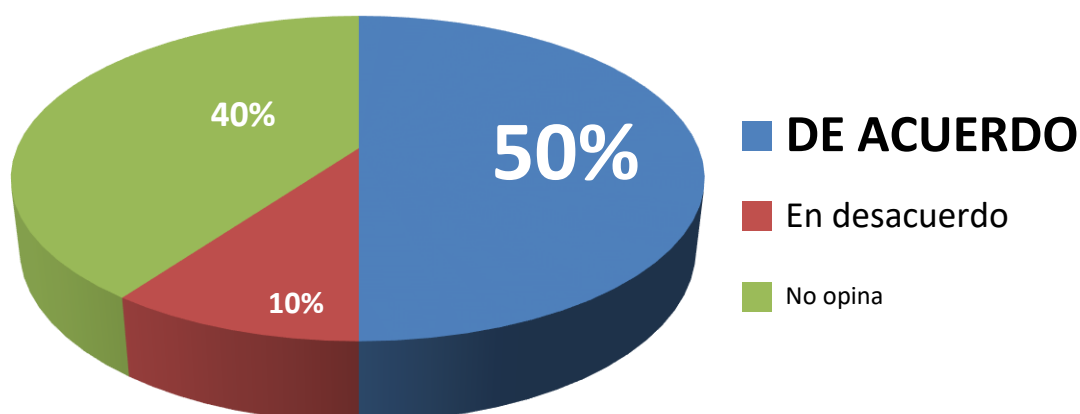


Fuente: Elaboración propia

El 80% de los encuestados considera que antes de realizar una publicación en la red social Facebook **sí** debe analizarse su contenido, mientras que el 20% restantes considera que no. Sobre esta quinta pregunta se concluye entonces que, la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados, considera que sí debe analizarse el contenido antes de proceder a su publicación, mientras que la minoría considera que no.

¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?

Ilustración 8. Contenido confidencial de fotografías y vídeos

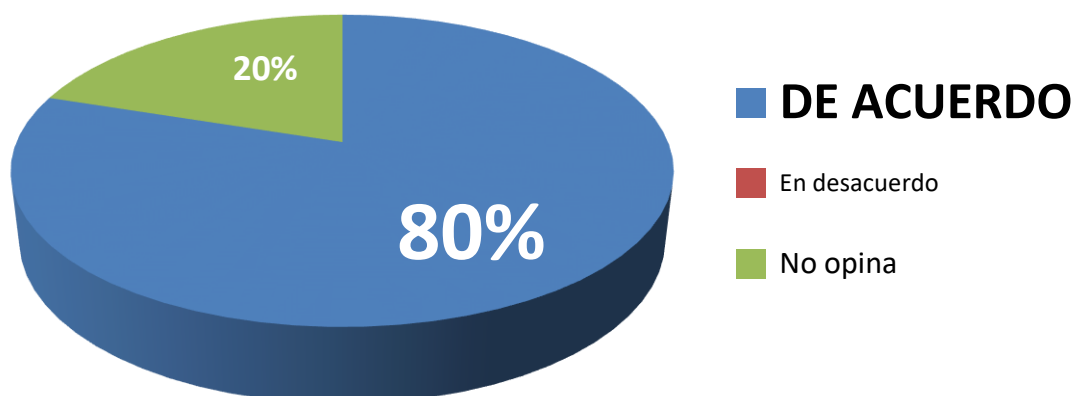


Fuente: Elaboración propia

El 50% de los diez encuestados están de acuerdo en considerar que no se debe realizar la publicación de o fotografías o vídeos con contenido confidencial; mientras que el 10% de los encuestados está en desacuerdo en considerar ello, el 40% restantes no opinan. Se concluye sobre esta sexta pregunta que, la mitad de los pobladores de Lima Norte encuestados, está de acuerdo en considerar que la confidencialidad prevalece sobre la publicación, mientras que cuatro de ellos se abstienen de opinar, y uno de ellos se muestra en desacuerdo.

¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?

Ilustración 9. Publicación de norma penal frente a la no autorregulación



Fuente: Elaboración propia

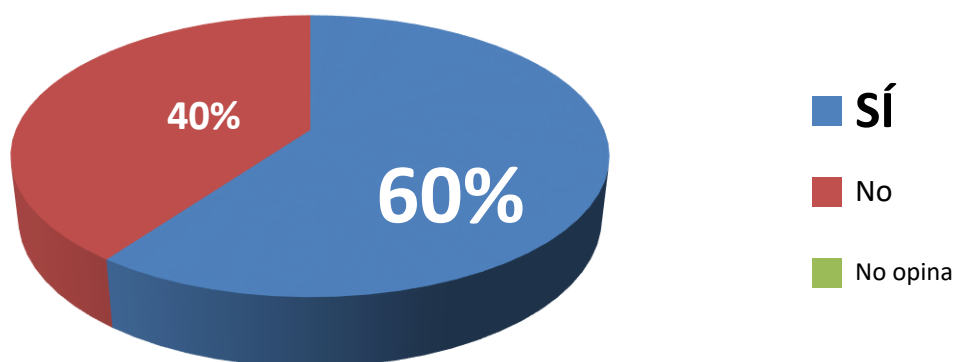
El 80% de los entrevistados está de acuerdo en que es necesaria la prescripción de una norma penal para sancionar la conducta de aquellas personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en Facebook, mientras que el 20% restante no opina. Se concluye sobre esta séptima pregunta que la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados se muestran de acuerdo en que es necesario la publicación de una norma penal que sancione la conducta de aquellas personas que no puedan autorregular sus acciones, la minoría de encuestados se abstuvo de emitir su opinión.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?

Ilustración 10. Desarrollo de la personalidad por acción de publicar

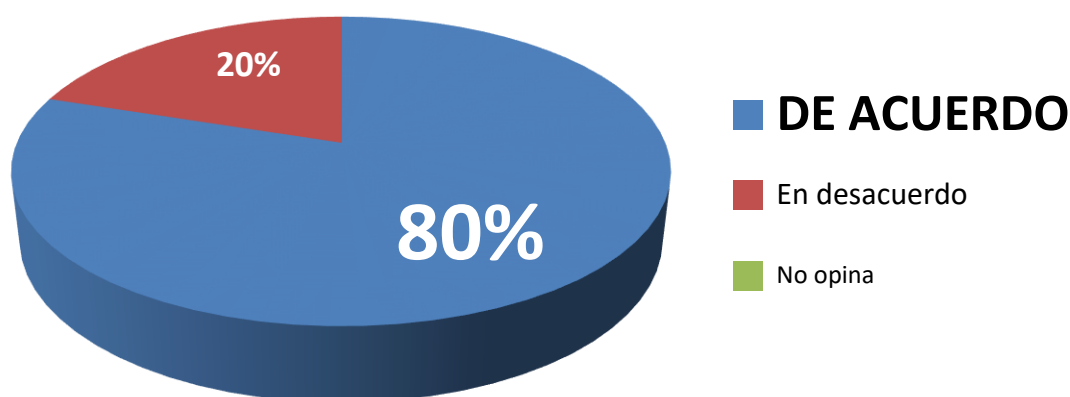


Fuente: Elaboración propia

El 60% de los encuestados considera que publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook **sí** forman parte de su desarrollo a la personalidad, mientras que el 40% restante considera que no. En conclusión, sobre esta octava pregunta la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados, considera que publicar en Facebook su contribuye a su desarrollo de personalidad; mientras que la minoría encuestada no lo considera así.

¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?

Ilustración 11. Publicación que afecta el derecho a la intimidad personal

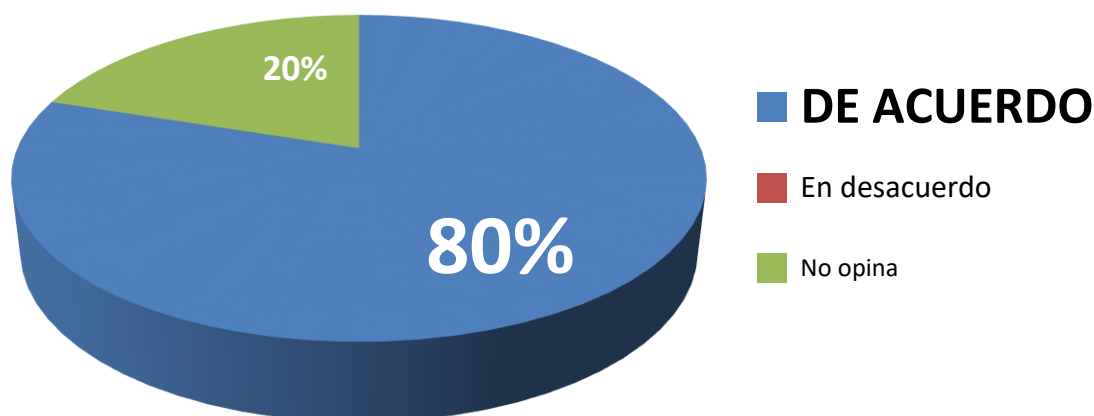


Fuente: Elaboración propia

El 80% de los encuestados está de acuerdo que, si se realiza una publicación vulnerando su derecho a la intimidad su afecta al desarrollo de su personalidad, mientras que el 20% restante se muestran en desacuerdo con la premisa expuesta. Se concluye en esta novena pregunta que, la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados, se muestra de acuerdo en considerar que publicaciones que afecten su intimidad personal en la red social Facebook sí afectan su desarrollo personal; mientras que una minoría se encuentra en desacuerdo con ello.

¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?

Ilustración 12. Afectación a la intimidad personal y derechos conexos



Fuente: Elaboración propia

El 80% de los encuestados está de acuerdo en que la afectación a su intimidad personal puede afectar sus derechos conexos, mientras que el 20% restante no opina al respecto. Sobre esta décima pregunta se concluye entonces que, la mayoría de los pobladores de Lima Norte encuestados, se muestra de acuerdo en que la afectación a la intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada, la minoría se abstiene de opinar.

IV. DISCUSIÓN

En esta etapa de la investigación, se van a vincular de forma sistemática los resultados obtenidos a través de los instrumentos (entrevistas, análisis documental y encuestas). Además, se va a contrastar los resultados con los diversos conceptos teóricos propuestos, ello con la finalidad de dar respuesta tanto al problema general como a los problemas específicos de la investigación. Y así, se va a poder confirmar e incluso negar los supuestos jurídicos formulados al inicio.

Objetivo General

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

Al aplicar la entrevista, los diez entrevistados respecto a la pregunta general ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal? coincidieron en que la libertad de expresión configura una acción delictiva porque, si previamente ya se vulneró el derecho a la intimidad personal, la acción de realizar la difusión a través de esta red social es similar a la difusión que se pueda dar a través de los tradicionales medios de comunicación social. Siendo que el derecho a la intimidad personal se encuentra prescrito en el artículo 54° del Código Penal (1991). Incluso, cinco de los diez entrevistados, fundamentaron su respuesta alegando que no existe respeto de parte de quien realiza este tipo de publicaciones para con los demás ciudadanos, e incluso lo hacen para generar morbo social, a través de la difusión de imágenes o vídeos de contenido pornográfico, es de público conocimiento que a personajes públicos le ha sucedido este tipo de actos.

Existen fotografías o vídeos que tiene carácter confidencial, y esta es una garantía a ser tomada en cuenta durante el ejercicio de la libertad de expresión. Para poder realizar la difusión o poner a conocimiento público lo que se confió en privado se requiere del consentimiento del titular. Tal situación está garantizada incluso por el Tribunal Constitucional (Exp. N° 1839-2012-PHD) al emitir su opinión relacionada a imágenes y vídeos de carácter confidencial, “que de entregarse a un tercero se vulnera el derecho a la intimidad de quien aparece en las instantáneas, la excepción es que su titular otorgue consentimiento para su entrega” (Cfr. Fundamento jurídico 10). El derecho penal en Perú sanciona la afectación a la intimidad personal, más allá que una de sus causas sea la violación de la confidencialidad;

pero el tipo penal exige la difusión se realice a través de medios de comunicación social. La red social Facebook no forma parte en sentido estricto de este concepto.

Siguiendo con los entrevistados, al consultarse sobre ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales? Seis de los diez entrevistados, señalaron que el concepto es el mismo que garantiza la Constitución Política (1993) en el artículo 2° inciso 7, el ámbito de protección sigue siendo aquello que la persona no desea que sea conocido por terceros, cuestión aparte son la protección de los datos personales, propias del uso de una plataforma virtual, pero que en el Perú sí se encuentra regulado. Los otros cuatro entrevistados manifestaron que, en las redes sociales, una persona se encuentra mucho más expuesta, el derecho a la intimidad ve reducido su ámbito de protección. Cada persona debe cautelar su derecho, ya que en igual forma la Constitución Política (1993) sigue garantizando su protección.

Esta opinión en mayoría de los entrevistados coincide con Recio cuando manifestó:

El derecho a la intimidad también incluye la debida y real protección a los datos personales, ello en razón de mantener en un ámbito reservado la privacidad de cualquier individuo. Es necesario que, para materializar esta protección, se cuente con la participación de organismos internacionales cuyas disposiciones reglamentarias brindan una connotación mucho más global. Debe resguardarse la confidencialidad e integridad del derecho a la intimidad, cuyos conceptos puedan ser equiparables a los sistemas de las Tecnologías de la Información (2016, p.71).

Entonces, respecto a ello, se puede concluir que la protección del derecho a la intimidad personal sigue siendo la misma tanto en la vida real como un mundo virtual (Facebook y demás redes sociales), si bien existe sobre exposición al ser usuario de este tipo de plataformas virtuales, ello, no puede configurar un menoscabo en su protección. En el Perú la protección a los datos personales se encuentra regulado por Ley N° 29733 (03/07/2011) y Ley N° 30171 (10/03/2014). Además, en el Perú, a diferencia de otros países latinoamericanos como México, el derecho a la intimidad se encuentra garantizado a nivel Constitucional, y el mismo cuerpo normativo en su segunda disposición final reconoce que los derechos reconocidos a los ciudadanos peruanos se dilucidan a la luz de los tratados internacionales a los que el Perú se encuentra adscrito.

Los mismos entrevistados al ser consultados sobre ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook? La mitad de los entrevistados fundamentan su respuesta indicando que la circunstancia primordial que debe

nacer en cada persona, más allá de conocer o no el íntegro de las normas jurídicas, es “**el respeto**”. Solo así, cada persona de forma subjetiva deberá reconocer su límite en el ejercicio del derecho a la libertad de expresión en la red social Facebook; mientras que la otra mitad señaló que, la circunstancia que delimita el ejercicio de la libertad de expresión en la red social Facebook, es “**el consentimiento**”, factor fundamental que puede desaparecer la comisión de un ilícito penal. Además, de ahí deriva la afectación a derechos conexos como el derecho a la imagen, el honor, entre otros.

Al respecto y en contraparte Gonzáles manifestó:

Cualquier persona encuentra dentro de sus facultades, el decidir qué aspectos de su vida considera que deban ser públicos y cuáles no, estos aspectos pueden ser de contenido familiar o personal. Y así surge el derecho a ser protegido de las intromisiones arbitrarias a su espacio íntimo, el cual tiene una especial esencia para el desarrollo de su personalidad. El tener control sobre la información personal o familiar configura un derecho reconocido y protegido por el Habeas Data (2014, p.298).

En nuestra opinión se debe prever como límite al ejercicio de la libertad de expresión “el respeto”, que se ejerce de forma subjetiva; así como también lo es “el consentimiento”, que incluso puede evitar la comisión de un ilícito penal. Y en correlación con lo citado por el autor, los límites a la libertad de expresión los fundamenta cada persona, así, es el consentimiento que tiene la capacidad de poder desaparecer la comisión de un ilícito penal si así se requiere. La acción de otorgar consentimiento es propia de cada persona, y la otorga en base a los fundamentos personales que formen parte de su idiosincrasia y de su personalidad

Y al ser consultados sobre si ¿Las publicaciones de fotografías y vídeos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo? el total de los entrevistados manifestó que, en este tipo de publicaciones, sí existe afectación de carácter pluriofensivo, porque pueden vulnerarse derechos conexos como la imagen, el honor, el desarrollo personal y la vida privada; circunstancias que incluso pueden configurar mayor desvalor de la acción delictiva.

Usar la red social Facebook, requiere de la consciencia de su usuario y de realizar una práctica responsable. Porque, así como en el acontecer cotidiano una persona tiene que ser responsable de sus actos, las acciones que se realicen a través de Facebook no es la excepción, más si el alcance de difusión es masivo. Que las publicaciones permitan la difusión de imágenes o vídeos fotográficos, agrava la conducta calificada como delictiva,

porque no solo se afectaría el derecho a la intimidad personal, sino otros conexos como la imagen o el honor. Según Sanjurjo (2015) “Facebook es sensible en la exposición que se pueda realizar vulnerando derechos como el de intimidad, imagen, entre otros, si es empleado sin criterio de responsabilidad” (p. 86). Ello amerita generar una cultura de responsabilidad social en el uso de la red social Facebook y demás plataformas virtuales. Si bien es cierto no existen cursos o capacitaciones que enseñen exclusivamente a hacer uso responsable de Facebook, todo parte de la educación en respeto, responsabilidad, solidaridad que forman parte de una cultura de paz. Aun así, la mayor parte de los adultos lleva innato ese sentido de responsabilidad y respeto para con el otro, traducido en el dicho popular “no hagas a otros lo que no quieres que te hagan”.

Como jurisprudencia en materia penal, el X Pleno Jurisdiccional de las Salas Permanente y Transitoria, durante su sesión, en debate emitieron el Acuerdo Plenario N° 002 – 2016/CJ/116, cuyo tema fue establecer criterios en las lesiones y faltas por daño psíquico y afectación psicológica, el que se tomará como referencia en la presente investigación para poder tratar el tema en su dimensión de afectación a la intimidad personal como delito y cuando se constituye el daño psicológico. Ello en razón que dicho acuerdo establece como premisa, citado a la ONU, que víctima se considera a toda persona que sufre una lesión, ya sea en su integridad física, como también psicológica, o también sufre detrimento en sus derechos como consecuencia de una acción u omisión que configure una acción delictiva. Siendo el fundamento más afín al tema de investigación el que a continuación se indica:

- Fundamento 16. Para determinar el daño psíquico existe una guía elaborada por el Instituto de Medicina Legal del Ministerio Público, y que varía de acuerdo al daño causado a la persona. Así, esta guía estableció que el daño es “una afectación o alteración de alguna de las funciones mentales de una persona, e incluso de sus capacidades, dichas afectaciones tienen que ser provenientes de un hecho o un conjunto de hechos cargados de violencia. Esta afectación puede tener un carácter temporal o permanente, puede ser reversible como también irreversible”.

Así queda establecido entonces que, la publicación de fotografías o videos en la red social Facebook que afecten la intimidad personal constituyen una afectación de carácter psicológico en muchas oportunidades para sus usuarios. Por ello, en corroboración a lo establecido como jurisprudencia y la opinión vertida por profesionales del derecho, se aplicó una encuesta. Del total de personas encuestadas, al ser consultados sobre si ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?

el 70% respondió que sí, solo el 10% dijo que nunca había sufrido vulneración en esta red social. Y en correlación a ello, el 80% de los encuestados considera que su derecho a la intimidad personal no se encuentra plenamente resguardado por la ley en la mencionada red social. Pero solo el 60% de los encuestados es consciente de que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva, mientras que el 40% indicaron que una publicación de ese tipo no podría configurar un hecho ilícito. Y en concordancia a ello el 70% de los encuestados reconoce y considera que la publicación de fotografías y vídeos en la citada red social no está exenta de tener límites que deben respetarse.

Estos datos basados en el empirismo de los usuarios directos de la red social Facebook, pobladores de Lima Norte, se determina que existe un miedo latente en ellos por tener la convicción de que su derecho a la intimidad personal no se encuentra debidamente protegido por la actual legislación del Perú. Situación fáctica que no es ajena a la realidad, porque incluso los profesionales del derecho consideran que, si existe afectación a la intimidad personal en la red social Facebook, porque la acción de realizar la difusión a través de este medio, no se encuentra prescrito en la norma penal, siendo que esta rama del derecho para sancionar la conducta necesita que este sea típica, antijurídica y culpable. Y que en ocasiones puede resultar hasta pluriofensiva, conforme lo reconocen los entrevistados y doctrinarios del tema.

Para dar realce y argumentación jurídica a la situación del porque la publicación de fotografías y vídeos también puede llegar a afectar el derecho a la intimidad personal, llegando a configurar una acción considerada ilícita, se tiene el razonamiento de la juez del 33° Juzgado Penal – Reos libres en su fundamentación jurídica en la sentencia recaída en el Exp. N° 24304 – 2009, por delito contra el Honor – Difamación Agravada, donde el querellante alegaba que el querellado había afectado su citado derecho a través de publicaciones realizadas un blog virtual. La jueza consideró al respecto que:

Nos encontramos ante un tipo penal de tendencia, ello quiere decir que, en el sujeto activo del delito tiene que existir intención o ánimo, acción que ha quedado acreditado en este proceso, existe *animus difamandi* en el querellado. Además, la acción ejecutada por el sujeto activo del delito ha sido de conocimiento a la población en general, porque se ha realizado la afectación a través de un medio de comunicación social (dirección de internet).

Entonces, de la citada sentencia, que versa sobre los derechos que se contraponen, los cuales son el derecho a libertad de información (por parte del querellado) y el derecho al honor (por parte del querellante). En ese escenario se adjudica la comisión de un delito, que incluso tiene mayor desvalor en su acción delictiva porque el ataque se difundió por un medio que tiene la capacidad de trascender tanto a nivel nacional como internacional. La jueza consideró que un blog (situado en una dirección web) es un “medio de comunicación social”, que por lo tanto el querellado no había sido diligente en su actuar cuando al realizar la publicación no consideró que trasgredía los límites de la libertad de información.

De su razonamiento se infiere que un blog, que al igual que la red social Facebook es una plataforma virtual, ambas existen gracias a la internet, y son grandes canales de difusión de contenido e información. Pero no fundamenta porque razones socio jurídicas es considerado “medio de comunicación social”. En el ordenamiento jurídico peruano no existe norma alguna que contenga fundamento expreso al considerar a las plataformas virtuales (foros, redes sociales, blogs) como medios de comunicación social. En la doctrina se discute aún si debería ser o no considerados como los clásicos medios de comunicación social (Radio, TV, prensa escrita). Aun así, la magistrada arriba a la conclusión de que al ser el blog una plataforma de difusión a gran escala, el ilícito penal se agrava. Y mantiene una línea argumentativa de considerar que existe un tipo penal de tendencia, es decir, que en el sujeto activo del delito sí existe el ánimo de cometer el ilícito. Entonces, se concluye que una plataforma virtual sí puede considerarse un canal de difusión que agrava la comisión de un delito.

En conclusión, el objetivo general de esta investigación era “Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal”, se han analizado las entrevistas, encuestas y análisis de documentos, y así, se ha llegado a determinar que la libertad de expresión en la publicación de contenido fotográfico en la red social Facebook, configura una acción delictiva, porque la citada red social es un medio difusor de información a gran escala, al igual que los clásicos medios de comunicación social. Esta situación expone a los usuarios a que vean desprotegido su derecho a la intimidad personal en esta red social, conforme ellos mismos los han manifestados al ser sometidos a la encuesta, incluso consideran que han sido víctima de afectación del derecho a la intimidad.

Por lo tanto, este resultado es igual al supuesto jurídico que se estableció al inicio de la investigación, y guarda concordancia jurídica con lo sustentado por el autor Puddephatt (2016) cuando expone que el estado tiene que hacer su intervención a través de sanciones a quienes promuevan actos ilícitos a través de la internet, fundamentando su actuar en el ejercicio que realizan de su libertad de expresión; pero diferente, cuando declara que muchos sujetos llegan a reconocer su actuar desmedido y se autorregulan, situación fáctica que dada la idiosincrasia peruana resultaría muy difícil aún de aplicar.

Objetivo específico 1

Determinar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

Al aplicar la encuesta, de los diez entrevistados, siete de ellos manifestaron que no resulta suficiente tener autorregulación en los actos personales para la protección del carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, porque no todo ser humano presenta esta característica. Lo que hace necesario que se regulen mecanismos legales en el ordenamiento jurídico peruano en salvaguarda del derecho a la intimidad personal. Los tres entrevistados restantes, manifestaron que sí resulta suficiente en cierto grado tener autorregulación en los actos personales, pero no es una regla establecida. Se puede esperar autorregulación de personas que tengan cierto grado de educación, pero ello no sucede siempre.

Esta opinión mayoritaria por parte de los entrevistados, se ve corroborada con lo declarado por Puddephatt cuando expone:

Diferente es el caso cuando se trata de contenido ilícito vertido, sobre todo a través de la internet, en este escenario la autorregulación ya perdió su connotación porque al haber traspasado la barrera de lo legal, es cuando el Estado tiene que hacer su intervención a través de sanciones a quienes promueven este tipo de actos ilícitos bajo el amparo de ejercer su libertad de expresión. Asimismo, existen muchos sujetos que llegan a reconocer su actuar desmedido y se autorregulan, contribuyendo a un mejor sistema para la defensa de los derechos humanos (2016, p.29).

Esta regulación de sanción penal por parte del Estado es necesaria porque la autorregulación no es un concepto netamente jurídico y/o atenuante para la comisión de un hecho delictivo, y esta premisa se ve corroborada por la opinión mayoritaria de los entrevistados, que al ser consultados si ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal? siete manifestaron que no resulta

suficiente tener autorregulación en los actos personales, porque no todo ser humano presenta esta característica. Lo que hace necesario que se regulen mecanismos legales en el ordenamiento jurídico peruano en salvaguarda del derecho a la intimidad personal, mientras que los tres entrevistados restantes, manifestaron que sí resulta suficiente en cierto grado tener autorregulación en los actos personales, pero no es una regla establecida. Se puede esperar autorregulación de personas que tengan cierto grado de educación, pero ello no sucede siempre.

Entonces, sobre ello y en opinión nuestra se puede concluir que no resulta suficiente la autorregulación de los actos como mecanismo de protección a la confidencialidad del derecho a la intimidad, se hace necesaria una regulación jurídica, más si se tiene en cuenta que no es una regla establecida, y confiar en el grado de educación de las personas no siempre resulta factible para proteger el derecho a la intimidad personal. La autorregulación no resultaría un mecanismo de defensa para la protección de la intimidad personal, porque dada la experiencia suscitada en el acontecer diario, no existe cultura de responsabilidad en el uso de las redes sociales, menos que vaya a existir personas que luego de cometer la acción en detrimento de la intimidad tengan sentido de responsabilidad para admitir su responsabilidad.

Los encuestados al ser consultados sobre si ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos? seis de ellos opinan que la capacidad de discernimiento presenta matices subjetivos, por lo tanto, no todo ser humano tiene la capacidad de reconocer los límites al ejercicio de su derecho, y si no existe norma legal por solo este discernimiento, existe desprotección amparada en subjetividad; mientras que, los otro cuatro restantes opinaron que, al hablar de capacidad de un ser humano según el Código Civil (1984) es la idoneidad que tiene para ejercer sus derechos y cumplir sus obligaciones, y en base ello, tiene que respetar el derecho de las demás personas, discerniendo cuales son los límites de sus derechos.

Conservar el respeto hacia los derechos de otras personas, requiere que se tenga en cuenta el carácter confidencial de los derechos de otros, así, Bautista expuso:

Un tema de singular importancia en el desarrollo del derecho a la intimidad como derecho fundamental y el desarrollo de las nuevas tecnologías, resulta ser la confidencialidad del derecho a la intimidad, así como también, la confidencialidad de la información. Se hace necesario la creación de mecanismos que actúen como salvaguardas para evitar la infracción al derecho a la intimidad, las nuevas tecnologías

traen consigo rapidez, efectividad, para cualquier tipo de información que sea difundida a través de ella (2015, p.9).

Y es completamente cierto que existe subjetividad en la capacidad que tiene un ser humano para discernir sus acciones, y no puede existir desprotección a los derechos porque simplemente se espera de los usuarios un uso responsable, ello deviene en subjetividad; si bien un ser humano capaz si puede discernir los límites de sus acciones, ello conforme la capacidad según el Código Civil (1984), pero en el contexto del uso de redes sociales, aún esta capacidad se encuentra marcada de subjetividad, por lo tanto, se hace necesario regular una norma para la protección del carácter confidencial del derecho a la intimidad personal. Sobre todo, en las redes sociales, que tiene como característica la comunicación bidireccional y gran escala sin barrera de idiomas, hecho que es posible para cualquier persona que tenga acceso a internet.

Los entrevistados cuando fueron consultados sobre si ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación? La mitad de ellos manifestaron que sí constituye una excepción que se manifiesta desde la contraparte, es decir, del posible afectado con la acción. Si existe consentimiento, en segundo plano, se evita la comisión de un ilícito penal, que previamente no lo pudo tomar en cuenta la autorregulación de los actos personales; mientras que, la otra mitad manifestó que hasta cierto punto puede ser factible que el consentimiento sea una excepción ante la autorregulación. Porque no siempre el consentimiento va a ser protector del carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, ya que no todo consentimiento es válido.

En concordancia con lo expuesto por la mitad de los entrevistados al considerar que no todo consentimiento es válido, tenemos a Sinova y otros, que expusieron:

Un sector vulnerable frente a la emisión de mensajes maliciosos, lo constituyen los niños. En ese escenario, las redes sociales constituyen un riesgo para su integridad personal. Es por ello, que los niños, desde mucho tiempo atrás son merecedores de una protección especial tanto jurídica como deontológica por parte del Estado y de Organismos internacionales. Si bien la autorregulación en el ejercicio de la libertad de expresión es importante, también ayuda a contrarrestar los riesgos para los menores, campañas de concientización de uso de redes sociales en sus propios usuarios (2014, p.64).

Al hablar de consentimiento, se debe tener en cuenta ciertas características, como por ejemplo que los menores de edad, no pueden otorgar consentimiento. Y en la actualidad,

ellos también forman parte de la comunidad usuaria de la red social Facebook. Pero en cierta medida, sí el consentimiento es válido, puede sustituir a la autorregulación, pero siempre teniendo en cuenta que el primer filtro debe ser la autorregulación, que cada usuario tome consciencia de los actos que vaya a realizar durante la ejecución de las publicaciones. El consentimiento debe ser la excepción, porque antes de realizar la publicación se debe tomar en cuenta la opinión de quien también aparecen en las instantáneas. Esta regla no aplicaría para aquellas imágenes que fueron obtenidas de forma ilícita vulnerando la intimidad, desde ahí ya el ilícito penal se encuentra establecido conforme lo prescribe el artículo 154° del Código Penal.

Para corroborar la información jurídica también se realizó una encuesta con la finalidad de obtener datos empíricos, así los encuestados al ser consultados sobre si ¿Antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse? El 80% respondió que sí, y en concordancia a la citada pregunta, solo el 50% de los encuestados se muestra de acuerdo en considerar que, por su contenido confidencial, ciertas fotografías o vídeos no deberían publicarse, mientras que el otro 40% no opina al respecto, dejando al 10% en desacuerdo con esa premisa. Al ser consultados sobre ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook? El 80% se mostró de acuerdo, mientras que solo el 20% se abstuvo de opinar.

Al respecto, Cerrillo manifestó:

La información difundida públicamente, en ocasiones puede devenir de sujetos que no se adjudican la autoría del mensaje emitido. Existe ejercicio de libertad de expresión de su parte, pero en los receptores genera duda, incertidumbre de la veracidad de un mensaje sin autoría, y en contextos de mensajes ofensivos, no existe sanción para el responsable. Para ello, existen herramientas que garanticen la calidad de la información leída, para no trasgredir el derecho vulnerado, a consecuencia de la falta de autorregulación. Herramientas como los sellos de calidad y las condiciones de uso y servicio de los servidores web, que garantice la calidad de la información difundida (2011, p.146).

A partir de la simbiosis entre la opinión vertida por los especialistas en derecho y la opinión vertida por los usuarios directos, queda confirmado que antes de realizar una publicación en la red social Facebook se debe tener en cuenta el contenido de la misma, y a la vez analizarla, en eso consiste la autorregulación de los actos personales, que en nuestra opinión no es fiable para la protección de la intimidad personal. Por ello, se debe legislar sobre acciones que sean

nocivas al carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, porque la sola autorregulación no resulta suficiente para la protección de este derecho. El consentimiento debe actuar en un segundo plano, cuando la persona no fue capaz de autorregular sus acciones, es decir, actuar como excepción, más no como regla general. Pero dejando claro que se aplica siempre y cuando las imágenes o vídeos hayan sido obtenidas con respeto de derechos de la otra persona, es decir, bajo estándares de legalidad.

Además, existe jurisprudencia en cuanto al derecho a la autorregulación y el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal. Así, la sentencia del Tribunal Constitucional (Exp. N° 6712 – 2005-HC) el cual fue un proceso donde Magaly Medina y Ney Guerrero interpusieron demanda de Habeas Corpus contra los magistrados de la Primera Sala Penal transitoria de la Corte Suprema por considerar que habían actuado con diligencia antes de emitir el reportaje que vulneró el derecho a la intimidad de Mónica Adaro, además de alegar que la prostitución no abarca el concepto de intimidad. Al respecto el Tribunal Constitucional expuso:

➤ Fundamento Jurídico 39. En el caso materia de autos, el ilícito penal que se configuró por el actuar de los recurrentes es la violación a la intimidad personal, ámbito de la vida privada, y que se encuentra prescrito en el artículo 154° del Código Penal. En ese ámbito la persona puede desarrollarse mediante actos que no necesariamente tienen que ser de conocimiento público. Toda injerencia queda vedada por cuanto la persona tiene derecho a la soledad, al aislamiento en ese ámbito, que contribuye además a su desarrollo personal. El derecho a la vida privada de la agraviada se encuentra dentro de ese ámbito, no correspondía difundir un reportaje donde se la ve sosteniendo relaciones sexuales, así sea prostitución clandestina, porque el sentido de informar no es de relevancia social.

En esta sentencia del Tribunal Constitucional existe una clara confrontación del derecho a la libertad de información y el derecho a la intimidad personal. En sede constitucional se confirmó que los recurrentes si habían cometido el delito contra la Libertad – Violación de la Intimidad personal. Y los fundamentos jurídicos de la comisión del ilícito realzan un enfoque constitucional. Los recurrentes de alguna manera alegaban que no tenían responsabilidad penal, ello porque el asesor legal les dijo que si exhibían el reportaje no se vulneraba ningún derecho de quien fuera la posterior agraviada.

Calificando de ejemplo la situación fáctica del hecho delictivo donde logró sancionarse a los agresores, donde debió haber existido autorregulación de los actos personales, no se corroboró un actuar diligente, y ello deja en evidencia que se necesita sancionar este tipo de

acciones, la norma penal no puede esperar de quienes ejercen desmedida libertad de expresión un actuar responsable, diligente, respetuoso de los derechos de terceros. Además, no se debe tergiversar el concepto de autorregulación tratando de ocultar las acciones propias inculcando a terceros. Así queda claro que el derecho a la intimidad personal tiene carácter confidencial, si bien la difusión de una grabación que inmiscuya a fuentes de peligro, indicios de comisión de un hecho ilícito son de interés público, no lo es cuando la intimidad personal es un espacio en el que la persona pueda desarrollar las actividades que guste, porque tiene derecho a un espacio privado y confidencial, en el que ninguna otra tiene el derecho de intervenir.

Otra sentencia del Tribunal Constitucional (Exp. N° 867 – 2011-PA), donde el citado tribunal tuvo que resolver la demanda de Acción de Amparo interpuesta por Alan Quinteros Saravia contra la Fiscal de la Tercera Fiscalía Penal de Abancay. El recurrente alegó que se había vulnerado su derecho a la intimidad personal a través de la intervención y escucha de la conversación telefónica que sostuvo; además que el otro participante en la conversación telefónica no tuvo control de sus actos personales, dejándose influenciar por la representante del ministerio Público para violentar su derecho al secreto de las comunicaciones. El máximo intérprete de la Constitución expuso:

- Fundamento 04. Que uno de los interlocutores autorice para cada uno, o registre la llamada telefónica, en razón que cada uno tiene dominio sobre ella, no constituye afectación al secreto de las comunicaciones. Pero en ese contexto puede surgir la posibilidad de afectación a la intimidad personal del otro interlocutor; así se debe tener en cuenta para su análisis el contenido del registro de llamada telefónica. Pero conocer el contenido por haber participado en la comunicación, no impone un deber de reserva; pero si este contenido de carácter privado que contiene aspectos íntimos de uno de los interlocutores, fuera difundido a terceros, si supone una afectación a la intimidad personal o familiar, según sea el caso.

Así queda claro que toda persona tiene derecho a la confidencialidad de sus comunicaciones porque pertenecen al ámbito de su intimidad personal, que toda persona tiene que analizar si sus actos configuran una acción delictiva en desmedro de la vulneración de derechos de terceras personas. Es decir, toda persona es responsable de sus acciones personales, por lo tanto, si se llegase a cometer un hecho delictivo tiene que responder frente a ella, y es la opinión a la que concluimos, La autorregulación no es garante de protección a la confidencialidad del derecho a la intimidad personal.

Existen excepciones a la difusión de contenido que se produjo en un ámbito de privacidad o intimidad, y ahí se debe tener en cuenta la confidencialidad a mantenerse en reserva. Y ello depende de las acciones personales que ejecute quien conoce de este suceso, si en base a criterios propios subjetivos, considera que no se debe mantener la confidencialidad porque el hecho denota interés público, o se trata de encubrir la comisión de un hecho ilícito, ya no se trata de confidencialidad a mantener en reserva, se debe actuar, y ello no será sancionado. Aquí si es importante la autorregulación, y de difundirse el contenido no se genera la comisión de un hecho delictivo, al contrario, se contribuye con el Estado de derecho, ayudando a las políticas de criminalidad a cumplir su objetivo.

En conclusión, el primer objetivo específico de esta investigación era “Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal”, se han analizado las entrevistas, encuestas y análisis de documentos, y así, se ha llegado a determinar que la autorregulación de los actos personales en cierta medida llega a proteger la confidencialidad del derecho a la intimidad personal, pero ello no sucede siempre, se hace necesario que se regule en la norma penal la situación de afectación al derecho a la intimidad personal. Esta situación expone directamente a los usuarios que en ocasiones ven vulnerado la confidencialidad de su derecho a la intimidad personal, conforme ellos lo han manifestado se necesita de una prescripción penal, para poder configurar la conducta como típica, antijurídica y culpable.

Por lo tanto, este resultado es parcialmente igual al supuesto jurídico que se estableció al inicio de la investigación, porque existe opinión diferida en la premisa que asegura que la autorregulación de los actos personales en ocasiones si resulta suficiente para proteger la confidencialidad del derecho a la intimidad personal. Además, guarda concordancia jurídica con lo sustentado por Puddephatt (2016) al considerar que la autorregulación de los actos personales pierde su connotación cuando se traspasa la barrera legal, es decir, cuando la publicación en internet vulnera derechos protegidos por el Estado.

Objetivo Específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

El total de entrevistados coincidió en manifestar que la libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad cuando se hace un ejercicio abusivo de este. Existen

además otras circunstancias como por ejemplo cuando de su ejercicio no se toma en cuenta el respeto hacia las demás personas o cuando se afectan derechos conexos como la imagen, el honor y la vida privada. Además, cinco de los entrevistados manifestaron que la libertad de expresión también puede contribuir al desarrollo de la personalidad, porque de su ejercicio se da libertad a la persona para expresar sus ideas, pensamientos, afectaciones, entre otros, acciones que configuran el libre desenvolvimiento de su personalidad.

Al respecto, en el Perú el desarrollo de la personalidad para la actual Constitución (1993) constituye un derecho innominado, ello en razón de que, no se encuentra normado expresamente en el citado cuerpo legal. Sin embargo, el Tribunal Constitucional expresó que, ha quedado instituido en la STC 2868-2004-PA, fundamento 14, que el derecho al libre desarrollo de la personalidad se encuentra previsto en el artículo 2° inciso 1 de la actual Constitución (1993). Si bien no se hace referencia al escenario en concreto, su determinación abierta permite incluir a la personalidad dentro de esa libertad de desarrollo que reconoce el citado artículo. Entonces, este derecho brinda la protección a los distintos ámbitos que conlleven al desarrollo de la libre personalidad, por la condición de la personalidad social de cada individuo; siempre y cuando, no se afecten los derechos de otras personas. Este derecho de libre desarrollo de la personalidad, deviene de otro derecho fundamental como lo es el derecho a la libertad; este derecho protege al ser humano de las injerencias por parte del Estado o terceros.

Los entrevistados al ser consultados sobre la segunda pregunta específica del tema en investigación ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad? el total de los entrevistados manifiesta que la libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad cuando se hace un ejercicio abusivo de este. Además, cuando de su ejercicio no se toma en cuenta el respeto hacia la otra persona, cuando se afectan derechos conexos como la imagen, el honor y la vida privada. Además, cinco de los entrevistados manifestaron que la libertad de expresión también puede contribuir al desarrollo de la personalidad, porque de su ejercicio se da libertad a la persona para expresar sus ideas, pensamientos, afectaciones, entre otros.

Al respecto, López señaló:

El concepto que se tiene sobre el derecho a la intimidad, con la aparición de la Informática y el desarrollo de las nuevas tecnologías en el marco del internet, se ha visto necesariamente reformulada. Por eso, el derecho a la intimidad debe encontrar especial

protección en el ámbito de las redes sociales, y garantizar la intrusión sin consentimiento sobre aspectos de la vida muy íntimos, que cada persona se reserva para sí misma; además, se protege el desarrollo de la personalidad de un individuo (2017, p.182).

Queda establecido entonces que, el ejercicio abusivo y desmedido de la libertad de expresión es la causa de afectación al desarrollo de la libre personalidad, cuando no toma en cuenta factores como el respeto, pero la libertad de expresión no solo afecta, también es un derecho que ejercido de forma adecuada contribuye al desarrollo de la personalidad. Es decir, el derecho a la libertad de expresión no solo afecta al desarrollo de la personalidad, ejercido bajo estándares de legalidad y respeto hacia el derecho de las otras personas. Además, se concluye que la protección al derecho a la intimidad tiene que verse reforzada en su relación con el desarrollo de las nuevas tecnologías enmarcadas por el internet.

Los entrevistados al ser consultados sobre si ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad? el total de los entrevistados manifestó que el derecho a la intimidad sí contribuye al desarrollo de la personalidad. Fundamentando sus respuestas y coincidiendo que toda persona tiene derecho a mantener en reserva un espacio para sí, en donde puede desarrollarse de forma aislada, ser él mismo, y denotarlo posteriormente ante la sociedad.

Sobre la contribución del derecho a la intimidad personal al desarrollo de la personalidad, Mieres señaló:

El derecho a la intimidad, como mecanismo de protección encuentra al derecho al olvido, que sirve además para proteger derechos conexos como el derecho al honor, el derecho a la imagen, el derecho a la protección de datos, entre otros. El derecho a la intimidad, así como los derechos en mención, determinar su protección contribuye al libre desarrollo de la personalidad, es decir, desarrollar su proyecto existencial libre de cualquier injerencia (2014, p.11).

Queda acreditado entonces que, el derecho a la intimidad personal contribuye al desarrollo de la personalidad, porque asegura un espacio íntimo donde desarrollarse como persona aislada de la sociedad. Un espacio que en sentido figurado es una esfera en la cual, ninguna otra persona puede interferir, y donde las injerencias arbitrarias no tienen asidero. Ese espacio es de vital importancia para el desarrollo individual del ser humano, y en ese sentido se contribuye al desarrollo de su personalidad. Pero este libre desarrollo de la personalidad, puede darse incluso en la convivencia en sociedad, a través del ejercicio de profesión u oficio, o cualquier otra actividad que desempeñe una persona. El ejercicio de expresión,

concedido como libertad también contribuye al desarrollo de la personalidad, no puede considerarse un derecho que de plano siempre va a afectar el normal desarrollo personal.

Al ser consultados los entrevistados sobre si ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad? los diez entrevistados, en atención al objetivo expuesto, manifestaron que acciones amparadas en derechos como la libertad de expresión e incluso la intimidad, pueden configurar hechos delictivos para el desarrollo de la personalidad. En razón que ambos contribuyen a este derecho de desarrollo de la persona.

Sobre la libertad de expresión en este extremo, Cotino y otros, manifiestan:

Impregnar la autorregulación durante el ejercicio de la libertad de expresión debe ser una necesidad imperante. Ello en razón de los contenidos que a diario se vierten en la red, que, por las mismas características de la difusión de mensajes a través de plataformas virtuales, en muchas ocasiones no resultan necesariamente ilegales, pero si resultan nocivas en detrimento de terceras personas que ven afectada su integridad frente a mensajes maliciosos (2016, p.26).

Así se concluye entonces que, acciones que afecten el desarrollo de la personalidad si configuran acción delictiva. Y no solo eso, también los derechos que contribuyen al desarrollo de este derecho, y que sufran algún menoscabo, son plausibles de que configuren acción delictiva por su afectación. Por lo tanto, la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libertad de expresión cuando de su ejercicio no se toma en cuenta los derechos de terceras personas, pero no solo afecta al desarrollo de la libre personalidad, sino también puede contribuir con ella, siempre y cuando su ejercicio sea de forma adecuada y en respeto de los demás derechos.

Así mismo, el II Pleno Jurisdiccional en materia penal estableció el Acuerdo Plenario N° 3-2006/CJ116, de fecha 13 de octubre del año 2006, cuyo asunto fue delimitar los alcances del derecho constitucional a la Libertad de expresión y de información. En sus fundamentos 08 a 13 establecen como doctrina legal “criterios de ponderación”, siendo uno de los fundamentos más afín al tema, el siguiente:

- Fundamento 12. Para que el ejercicio de la libertad de expresión se encuentre recubierto de legitimidad, se necesita de la concurrencia de la veracidad, tanto de los hechos, como de la información que se vaya a manifestar. Para su ejercicio, tal veracidad es subjetiva, porque lo que debe primar es que la libertad de expresión tiene como objetivo la comunicación libre. En esa línea de exposición, resulta evidente que la protección a la libertad de expresión reconocida constitucionalmente, simplemente

no protege a quien escribe o expresa mentiras, cuando atribuye cargos falsos a terceras personas (dolo directo), o cuando no tuvo la diligencia mínima en averiguar si la información que expuso era falsa (dolo eventual).

En esa línea argumentativa, el Acuerdo Plenario mantiene un argumento ambiguo, porque de su lectura se desprende que realiza una fusión de los conceptos “libertad de expresión” y “libertad de información”, haciendo énfasis en la “veracidad”. La veracidad, como tal, es una característica propia que debe acompañar al ejercicio de libertad de información, porque al ser de contenido informativo se necesita que previamente se haya indagado sobre la confiabilidad de la fuente de la información, además de elementos periféricos que corroboren la autenticidad del mensaje a informarse. No sucede así, necesariamente con el ejercicio de la libertad de expresión, si bien también debe existir veracidad, tal característica está acentuada bajo parámetros subjetivos de su emisor. Es decir, lo que considere verdad de acuerdo a conceptos que construyen su psiquis, sin allanarse a prejuicios que invoquen injerencias arbitrarias.

La opinión vertida por usuarios directos de la red social Facebook y demás plataformas virtuales, al ser consultados sobre si ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad? El 80% estuvo de acuerdo, además este mismo porcentaje de encuestados estuvo de acuerdo al considerar que la afectación a su intimidad personal puede llegar a afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada. Además, al ser consultados sobre si ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad? El 60% consideró que sí, mientras que el 40% restante dijo que no.

Esta opinión de carácter empírico nos ayuda a confirmar que las personas son conscientes de que ejercer la libertad de expresión en la red social Facebook, los ayuda a desarrollarse como personas, entonces, sería erróneo afirmar que la libertad de expresión es un derecho del cual su ejercicio de plano se considere nocivo. Resulta válido aceptar que no toda acción de expresión configure un ilícito penal en la citada red social. Expresarse forma parte de un estado democrático, en el que se tiene que identificar falacias o la ilicitud del contenido que se desee expresar para accionar por la vía penal, de lo contrario, sancionar toda acción de expresión en esta red social dispone un Estado no garante de derechos fundamentales, o convertido a uno que respeta de forma parcial y atípica las normas jurídicas.

La Sentencia emitida por el Tribunal Constitucional en la demanda de Amparo que interpuso Ronald Arenas Córdova contra el Semanario “El Búho”, alegando que el citado medio de comunicación social en ejercicio abusivo de su libertad de expresión e información, con sus publicaciones vulneraba su derecho a la intimidad persona, derecho a la imagen y honor, además de considerar que afectaban el normal desempeño del cargo de función pública que ocupaba, afectando así su libre desarrollo de personalidad. El citado Tribunal expuso:

- La libertad de expresión e información son derechos fundamentales reconocidos y protegidos en el 4 del artículo 2° de la Constitución. Como sostuvimos en la STC 0905-200 I-AA/TC, así sea muchas las ocasiones en que es difícil diferencial por el contexto histórico de su nacimiento (la libertad de expresión precede a la libertad de información) ambos derechos son reconocidos de manera autónoma. El ejercicio de libertad de expresión garantiza que toda persona puede exteriorizar de forma libre sus pensamientos, incluso emitiendo juicios de valor, en cambio la libertad de información garantiza que la información difundida sea veraz.

La confrontación del derecho a la libertad de expresión y/o información y el derecho a la intimidad personal y derechos conexos, es una situación latente que ahora se manifiesta también en la red social Facebook. El fundamento de realizar determinada actividad en el acontecer diario radica en la contribución que hace al desarrollo personal de cada individuo. Muchas de estas actividades se encuentran basadas en la libertad de expresión, que se encuentra presente en el ejercicio y desarrollo de una profesión. No se podría censurar el ejercicio de este derecho por la sola sindicación del receptor del mensaje de que se está vulnerando su desarrollo personal, eso configuraría un latrocinio por parte del Estado, si existen elementos periféricos que denoten certeza en lo que se expone y el interés es público o particular, no se afecta el desarrollo de la personalidad. En todo caso, quien se la afecta es quien alega supuesto agravio, al cometer hechos nocivos amparado en una interpretación errónea de intimidad personal con subsecuente daño a la personalidad.

Otra sentencia del Tribunal Constitucional (Exp. N° 866 – 2000-AA) donde el citado tribunal tuvo que resolver la demanda de Acción de Amparo que interpuso Mario Machaca Mestas contra la Directora Subregional de Salud de Tacna, alegando que la decisión de despedirlo de la Institución para la que laboraba estaba basada en detrimento de su libertad de expresión, acción que ejecutó por ser secretario de un sindicato. La decisión efectuada por su empleadora afecta su desarrollo como profesional, siendo que no cometió ninguna acción en detrimento de la imagen de la Institución para la que laboraba. El máximo intérprete de la Constitución expuso lo siguiente:

➤ Fundamento 7. Respecto al ejercicio de la libertad de expresión, la emplazada tuvo que haber realizado un juicio de relación entre los intereses públicos, propios de la población que necesita estar informada en cuanto a temas de salud, y el contenido de las declaraciones difundidas por el recurrente. Dichas declaraciones se realizaron en el marco de una entrevista de carácter periodístico que no ponen en detrimento el cumplimiento constitucional de las funciones propias de la Administración Pública. Además, que durante la entrevista brindada no se ha visto afectada el principio de jerarquía como alega la emplazada, porque de las declaraciones se denota respeto para con sus compañeros y superiores.

El derecho al desarrollo a la personalidad en muchas ocasiones resultado afectado de forma colateral. Este derecho es un derecho que se encuentra garantizado en el artículo 2º inciso 1 de la Constitución, y converge toda aquella actividad que realiza el ser humano en su vida cotidiana y contribuye al desarrollo de su personalidad, el realizar actividades laborales, profesionales, artísticas, entre otras se encuentra comprendido dentro de este concepto, es decir, se puede desarrollar la personalidad basada en el ejercicio de la de estas actividades.

En conclusión, el objetivo segundo objetivo de esta investigación fue “Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad”, se han analizado las entrevistas, encuestas y análisis de documentos, y así, se ha llegado a determinar la libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad, cuando se realiza un ejercicio abusivo de este, no teniendo en cuenta límites que se pueden percibir en primer lugar desde un plano moral. Pero no es un derecho que de plano afecte siempre al derecho a la personalidad, también puede contribuir con él. Esta situación expone a los usuarios que acciones basadas en el ejercicio de su libertad de expresión afecten el normal desarrollo de su personalidad. Este derecho inmiscuye a todos los derechos que contribuyan al desarrollo de una persona en cualquier ámbito de su vida, por ello, ser usuario de esta red social es parte del desarrollo de una persona.

Por lo tanto, este resultado es igual al supuesto jurídico específico número dos establecido al inicio de esta investigación, pero además brinda un dato adicional, el cual es que la libertad de expresión también contribuye al desarrollo de la personalidad, no se trata de un derecho que de plano siempre lo afecte. Así guarda concordancia jurídica con lo sustentado por el autor López (2017) cuando manifiesta que en el ámbito de las redes sociales el derecho a la intimidad personal debe encontrar especial protección frente las publicaciones que se realizan sin tomar en cuenta aspectos de la vida muy íntimos, afectando de esa manera el desarrollo de la personalidad de un individuo.

V. CONCLUSIONES

Al finalizar la investigación, los resultados que se obtuvieron a través de entrevistas realizadas a profesionales de derecho, análisis de documentos en los que emitieron fundamentos jurídicos, y encuestas a pobladores de Lima Norte. Se efectuó un contraste entre ellos, con los trabajos previos y demás conceptos teóricos doctrinarios expuestos; consiguiendo así, arribar a las siguientes conclusiones:

Primero: Se concluye que se ha determinado que la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, porque esta red social es un canal de difusión de igual o mayor impacto que un clásico medio de comunicación social que prescribe el artículo 154° del Código Penal, y tal situación fáctica ha quedado en evidencia porque más del cincuenta por ciento de los ciudadanos encuestados de Lima Norte manifiesta haber sido víctima de violación a este derecho, los entrevistados especialistas en el tema precisan que existe afectación a la intimidad personal porque su difusión a través de la red social Facebook no está penada, y el análisis documental corrobora que la intimidad personal es un derecho a preservarse en cualquier ámbito, incluso frente a la libertad de expresión.

Segundo: Se concluye que se ha determinado que la autorregulación de los actos personales puede ser un mecanismo que resulte suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, como también puede resultar insuficiente porque la autorregulación implica cierto grado de subjetividad, y tal situación es corroborada por los encuestados que en igualdad de porcentaje manifiestan autorregular sus acciones, pero ello no sucede siempre, además los entrevistados especialistas en el tema precisan que la autorregulación tiene un carácter subjetivo y se necesita de objetividad para la protección de derechos, por último, el análisis documental corrobora que la confidencialidad de preservar la intimidad personal no es exclusiva de la autorregulación de los actos personales.

Tercero: Se concluye que se ha determinado que el derecho a la libertad de expresión no es un adversario directo del derecho al desarrollo de la libre personalidad, también es un contribuidor directo, porque su ejercicio está fundamentado en libertad, y tal situación es corroborada por más del sesenta por ciento de los encuestados que consideran que la acción de realizar publicaciones es parte de su desarrollo personal, además los entrevistados especialistas en el tema precisan que ambos derechos son fundamentales y pueden coexistir sin necesidad de afectarse uno al otro, y el análisis documental corrobora que la libertad de expresión es de suma importancia para el desarrollo de la personalidad de un ser humano.

VI. RECOMENDACIONES

Tomando en cuenta como base las conclusiones a la que se arribó en la presente investigación, se formulan las siguientes recomendaciones:

Primero: Se recomienda que el ordenamiento jurídico en materia penal, realice una modificación al tercer párrafo del artículo 154° del Código Penal, porque solo así se puede llegar a proteger el derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, en esta era digital, y hacer extensiva esta prescripción al uso de otras redes sociales y demás plataformas virtuales. Considerar que los medios de comunicación social son los únicos canales de difusión en pleno siglo XXI resulta un concepto desfasado. La modificación a este tercer párrafo podría incluir el término “a través de cualquier medio de difusión” y generalizar de esa forma la agravante del delito de afectación a la intimidad personal.

Segundo: Se recomienda que al momento de considerar fundamentos para modificar el tercer párrafo del artículo 154° del Código Penal, se tome en cuenta que la autorregulación de los actos personales depende de la calidad moral y aspectos subjetivos de una persona, por lo tanto, no resulta suficiente para proteger la confidencialidad de la intimidad. La ley prescribe expresamente el tipo penal, pero debe adecuar ciertos aspectos agravantes conforme el tiempo y las circunstancias lo ameriten. No es posible considerar que todo usuario de la red social Facebook realice un uso responsable de esta, por ello la autorregulación de los actos personales no es una opción a tener en cuenta para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal.

Tercero: Se recomienda a quienes vayan a legislar al respecto, sobre la modificación en referencia, no censurar de plano el ejercicio del derecho a la libertad de expresión en la red social Facebook, porque la experiencia ha demostrado que es un canal de difusión de información amparada en el ejercicio de este derecho. La mayoría de sus usuarios emiten publicaciones basadas en su libertad de expresión más no en información, no requiriendo de verdad absoluta para su ejercicio. Además, emplear este derecho es indispensable para las bases de un Estado democrático de derecho, y contribuye al desarrollo de la personalidad de un ser humano.

REFERENCIAS

- Acuerdo Plenario N° 002 – 2016/CJ/116. (12 de Junio de 2017). Obtenido de <https://www.pj.gob.pe/wps/wcm/connect/eb35b6804444213c8b04db01a4a5d4c4/A-CUERDO+PLENARIO+N+002+2016CJ+116.pdf?MOD=AJPERES&CACHEID=eb35b6804444213c8b04db01a4a5d4c4>
- Acuerdo Plenario N° 3-2006/CJ116. (13 de Octubre de 2006). Obtenido de https://www.pj.gob.pe/wps/wcm/connect/350040804bbfb3958c8add40a5645add/acuerdo_plenario_03-2006_CJ_116.pdf?MOD=AJPERES&CACHEID=350040804bbfb3958c8add40a5645add
- Africano, L. (13 de Febrero de 2017). *¿Sabes cuáles son tus derechos en internet?. La Nación*. Obtenido de <https://www.lanacion.com.ar/1981555-sabes-cuales-son-tus-derechos-en-internet>
- Albert, M. (2014). *La vertiente educativa y social de los derechos humanos*. Madrid, España: Centro de Estudios Ramón Araces S.A.
- Álvarez, I. et al. (2017). *Libertad de Expresión: A 30 años de la opinión consultiva sobre la colegiación obligatoria de periodistas*. Bogotá, Colombia: Trust for the Americas.
- Álvarez, J. (2003). *Cómo hacer investigación cualitativa: Fundamentos y Metodología*. México: PAIDOS MEXICANA S.A.
- Ansuátegui, R. et al. (2016). *Historia de los Derechos Fundamentales. Tomo III. Volumen I*. Madrid, España: DYKINSON, S.L.
- Ansuátegui, R. et al. (2016). *Historia de los Derechos Fundamentales. Tomo III. Volumen II*. Madrid, España: DYKINSON, S.L.
- Anuario Estadístico del Ministerio Público 2017*. (Diciembre de 2017). Obtenido de MINISTERIO PÚBLICO FISCALÍA DE LA NACIÓN: https://portal.mpfm.gob.pe/descargas/imageninstitucional/criminalidad_organizada/anuario_estadistico_mpfm_2017.pdf

- Aponte, K. (2015). *Vulneración del derecho a la intimidad de los niños por la publicación de imágenes en las redes sociales. (Tesis para optar el título de abogado)*. Obtenido de Recuperada de: <http://repositorio.unsch.edu.pe/handle/UNSCH/802>
- Arce, W. (2017). *Fenomenología del correo electrónico comercial no solicitado (spam) y su incidencia sobre el derecho fundamental a la intimidad en el Perú. (Tesis de Bachiller)*. Obtenido de Recuperada de <http://repositorio.unsa.edu.pe/handle/UNSA/3103>
- Bautista, M. (2015). *El derecho a la intimidad y su disponibilidad pública*. Bogotá, Colombia: Universidad Católica de Colombia.
- Borinsky, M. (24 de Abril de 2018). “*El nuevo Código Penal va a marcar los intereses de la sociedad de hoy*”. *La Capital de Mar del Plata*. Obtenido de <https://www.lacapitalmdp.com/el-nuevo-codigo-penal-va-a-marcar-los-intereses-de-la-sociedad-de-hoy/>
- Botero, C. (2009). *Informe de la Relatoría Especial para la Libertad de Expresión*. Wahington D.C., USA: OEA Comisión Interamericana de Derechos Humanos.
- Bueno, G. (1980). *Protagoras por Platón*. Madrid, España: PENTALFA EDICIONES.
- Cabrera, F. (2013). *Metodología de la Investigación científica: obra orientada hacia las ingenierías*. Buenos Aires, Argentina: FOURSCHUNG EDICIONES.
- Calderón, O. (2016). *La Libertad de Expresión: Contenido y Límites en Nicaragua. (Tesis para obtener el grado de Doctor)*. Obtenido de <http://repositorio.uca.edu.ni/3255/1/UCANI4205.pdf>
- Caso *Ivcher Bronstein Vs. Perú*. (06 de Febrero de 2001). Obtenido de http://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/Seriec_74_esp.pdf
- Castillo, M. (2014). *Derechos Humanos, Filosofía de los Derechos Humanos*. Lima: FECAT.
- Cazau, P. (2013). *Introducción a la investigación en ciencias sociales* (5ta. ed.). Buenos Aires, Argentina: SICOASESOR.

- Cerrillo, A. (2014). *Libertades de expresión e información en internet y las redes sociales: Ejercicio, Amenazas y Garantías*. Valencia, España: Servei de Publicacions de la Universitat de Valencia.
- Chanamé, R. (2003). *Habeas Data y el derecho fundamental a la intimidad de la persona*. (Tesis de Maestría). Obtenido de Recuperada de http://cybertesis.unmsm.edu.pe/xmlui/bitstream/handle/cybertesis/1202/Chaname_or.pdf?sequence=1
- Cotino, L. et al. (2016). *Libertad en Internet: La red y las libertades de expresión e información*. Valencia, España: TIRANT LO BLANCH.
- Dieterich, H. (2013). *Nueva guía para la Investigación científica*. México: OFFSET LIBRA S.A.
- Enríquez, J. et al. (2014). *Educación plena en derechos humanos*. Madrid, España: TROTTA.
- Esperilla Niño de Guzmán, Y. (2016). El rol del Estado Peruano en la protección del derecho a la intimidad en relación al uso de las redes sociales. (Tesis de Bachiller, Universidad Cesar Vallejo). (Acceso el 23 de abril del 2018).
- Galán, M. (2014). *La protección jurídica de la intimidad y de los datos de carácter personal frente a las nuevas tecnologías de la información y comunicación*. España: TIRANT LO BLANCH.
- Galeano, M. (2014). *Diseño de proyectos en la investigación cualitativa*. Medellín, Colombia: Fondo Editorial Universidad EAFIT.
- Garton, T. (04 de Octubre de 2018). *La Libertad de Expresión es el oxígeno del cual se alimentan todas las otras libertades*. Clarín. Obtenido de https://www.clarin.com/mundo/timothy-garton-ash-libertad-expresion-oxigeno-alimentan-todas-libertades_0_aFiRYMPWF.html
- Gómez, A. (2017). *Protección penal de la esfera privada (intimidad) frente a terceros particulares en materia informática*. (Tesis de Maestría). Obtenido de Recuperada de <http://oreon.dgbiblio.unam.mx/F/31P9X5VK5CKI1P5R97HI5CJJDBEPC4CA1SQ>

EQKMQ9MCS7NFGMB-21328?func=full-set
set&set_number=009203&set_entry=000001&format=999

- Gómez-Robledo, A. (2004). *Temas selectos de Derecho Internacional* (Cuarta ed.). México: UNAM.
- Gonzáles, J. (2014). *Delitos contra la intimidad, el derecho a la propia imagen y la inviolabilidad del domicilio*. Madrid, España: DYKINSON.
- Gonzáles, M. (2013). *Educación para la ciudadanía y los Derechos Humanos*. España: EDITEX S.A.
- González, U. (2014). *Libertad de Expresión y de prensa*. Asunción, Paraguay: Eco New Graph S.R.L.
- Gurak, L. et al. (2013). *Sociedad on-line Internet en contexto*. Barcelona, España: EDITORIAL UOC.
- Heredia, J. (2013). *Los derechos humanos en las conferencias generales del Episcopado Latinoamericano de Medellín, Puebla y Santo Domingo*. México: ÍBERO.
- Hernández, R., Fernández, C., & Baptista, P. (2012). *Metodología de la Investigación* (5ta. ed.). México: INTERAMERICANA EDITORES.
- Lombana, J. (2016). *Injuria, Calumnia y Medios de Comunicación* (2º ed.). Medellín, Colombia: DIKÉ.
- López, J. (2017). *El derecho a la intimidad: Nuevos y viejos debates*. Madrid, España: 2017.
- Malpartida, V. (2015). *Atracción Fatal: Intimidad e Información, El derecho a la Vida Privada y el Derecho a la Información*. Lima: Editorial San Marcos E.I.R.L.
- Martínez, A. (2015). *La libertad de expresión en la nueva sociedad de la información*. Cuenca, Ecuador: Fundación Carolina.
- Mieres, L. (2014). *El derecho al olvido digital*. Cataluña, España: Iousu Latorre.
- Opinión Consultiva 5/85*. (13 de Noviembre de 1985). Obtenido de http://www.corteidh.or.cr/docs/opiniones/seriea_05_esp.pdf

- Peces-Barba, G. (19 de Febrero de 1981). *Sobre la libertad de expresión en España. El País*.
Obtenido de https://elpais.com/diario/1981/02/19/sociedad/351385201_850215.html
- Prada, J. (2015). *Vigencia y Protección de los Derechos Humanos*. Lima: Editora RAO JURÍDICA S.R.L.
- Puddephatt, A. (2016). *Internet y la Libertad de Expresión*. Montevideo, Uruguay: UNESCO.
- Ramírez, M. (2017). *Libertad de Expresión y Responsabilidad Civil en el uso de las Redes Sociales. (Tesis para obtener el grado de Licenciado)*. Obtenido de <http://ijj.ucr.ac.cr/wp-content/uploads/bsk-pdf-manager/2017/09/Maribel-Lucrecia-Ram%C3%ADrez-Ast%C3%BAa-tesis-completa.pdf>
- Ramos, J. (2014). *Criminología y Política Criminal en la globalización*. Lima: GRILEY E.I.R.L.
- Recio, M. (2016). *La Constitución en la sociedad y economía digitales*. México: Centro de Estudios Constitucionales.
- Rojas, M. (2015). *Las nuevas formas de materialización de la libertad de expresión y la vulneración del derecho a la intimidad de la persona. (Tesis Doctoral)*. Obtenido de Recuperada de <http://dspace.unitru.edu.pe/handle/UNITRU/5733>
- Rosales, X. (2017). *El derecho a la libertad de prensa y la dignidad de la persona humana. (Tesis de Bachiller)*. Obtenido de Recuperada de http://repositorio.unasam.edu.pe/bitstream/handle/UNASAM/1786/T033_70614137_T.pdf?sequence=1&isAllowed=y
- Rubio, M. (2013). *El ser humano como persona natural. (2º ed.)*. Lima: Fondo Editorial PUCP.
- Saavedra, I. (2016). *La protección de la intimidad frente a la red Internet: Perspectivas internacionales y situación en Chile. (Memoria de Prueba)*. Obtenido de Recuperada de <http://repositorio.uchile.cl/handle/2250/139681>
- Sanjurjo, B. (2015). *Manual de Internet y Redes Sociales*. Madrid, España: DIKYNSON, S.L.

- Santiago, C. (2014). *Ética y Derechos Humanos, Un ensayo de fundamentación*. (2º ed.). Buenos Aires, Argentina: ASTREA.
- Scioscioli, S. et al. (2013). *La Convención Americana de Derechos Humanos y su proyección en el Derecho Argentino*. Buenos Aires, Argentina: Facultad de Derecho de la Universidad de Buenos Aires.
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 00013 – 2007-PI. (13 de Julio de 2007). Obtenido de <http://www.concortv.gob.pe/file/normatividad/2007/00013-2007-PI-TC.pdf>
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 00015 - 2010-PI/TC. (11 de Septiembre de 2012). Obtenido de <http://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/2012/00015-2010-AI.html>
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 2976 – 2012-PA/TC. (5 de Septiembre de 2013). Obtenido de <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2014/02976-2012-AA.pdf>
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 4872 – 2016-PHD/TC. (19 de Abril de 2017). Obtenido de <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2017/04872-2016-HD.pdf>
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 57 - 98-AA/TC. (19 de Noviembre de 1999). Obtenido de <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2000/00057-1998-AA.html>
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 6712 – 2005-HC. (17 de Octubre de 2005). Obtenido de <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2006/06712-2005-HC.pdf>
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 866 - 2000-AA/TC. (10 de Julio de 2002). Obtenido de <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2003/00866-2000-AA.pdf>
- Sentencia Tribunal Constitucional Exp. N° 867 – 2011-PA. (17 de Julio de 2014). Obtenido de <https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2015/00867-2011-AA.pdf>
- Sinova, J. et al. (2014). *Informe sobre la Libertad de expresión en España*. Madrid, España: Ciudadanía y Valores Fundación.
- Strauss, A. y. (2014). *Bases de la Investigación cualitativa. Técnicas y Procedimientos para desarrollar la teoría fundamentada* (tercera ed.). Colombia: Editorial Universidad de Antioquía.

Volpato, S. (2016). *El derecho a la intimidad y las nuevas tecnologías de la información* (Tesis Doctoral). Obtenido de Recuperada de <https://idus.us.es/xmlui/handle/11441/52298>

ANEXOS

Anexo 1: Matriz de consistencia

Tabla 2. Matriz de Consistencia para Elaboración De Proyecto de Investigación

TÍTULO DEL TRABAJO DE INVESTIGACIÓN	
La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018.	
PROBLEMA	<p>GENERAL</p> <p>¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?</p> <p>ESPECÍFICOS</p> <p>1. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?</p> <p>2. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?</p>
SUPUESTOS JURÍDICOS	<p>GENERAL</p> <p>La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal porque la difusión del derecho vulnerado es similar al prescrito para los “medios de comunicación social.</p> <p>ESPECÍFICOS</p> <p>1. La autorregulación de los actos personales no resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal porque no todas las personas son conscientes de dicho deber.</p> <p>2. La libertad de expresión afecta de manera significativa el desarrollo de la libre personalidad cuando de su ejercicio es abusivo y dañino para el normal desenvolvimiento de los otros derechos.</p>
OBJETIVO GENERAL	Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.
OBJETIVOS ESPECÍFICOS	<p>1. Determinar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.</p> <p>2. Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.</p>

DISEÑO DEL ESTUDIO	<ul style="list-style-type: none"> • Teoría Fundamentada • Fenomenológico
POBLACIÓN Y MUESTRA	<p>Población: Lima Norte</p> <p>Muestra: Jueces, relatores, secretarios, abogados especialistas en Derecho Penal. Y población de Lima Norte.</p>
CATEGORÍAS	<ul style="list-style-type: none"> • La Libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook. • El derecho a la intimidad personal.

Fuente: Elaboración propia

Anexo 2 Ficha de Validación de Guía de Entrevista



VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: Rodriguez Figueroa José Jorge
 1.2. Cargo e institución donde labora: DTC - UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de entrevista
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Brelland David Alvarado Garcia

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MÍNIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Está formulado con lenguaje comprensible.													
2. OBJETIVIDAD	Está adecuado a las leyes y principios científicos.													
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.													
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.													
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales.													
6. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.													
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.													
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.													
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.													
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al método científico.													

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

96 %

Lima, del 2018

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE

DNI No. 10729412 Telf.:

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO
I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: Salas Quispe Mariano Rosales
 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de entrevista
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Brellend David Alvarado Garcia

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MÍNIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Está formulado con lenguaje comprensible.												x	
2. OBJETIVIDAD	Está adecuado a las leyes y principios científicos.												x	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												x	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												x	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales.												x	
6. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.												x	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												x	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.												x	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												x	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al método científico.												x	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación

Sí

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, del 2018

SAP
 FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE
 DNI No. 06989925 Telf.: 98386951

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: FLORCI MEDINA, ELEAZAR ARMANDO
 1.2. Cargo e institución donde labora: DOCENTE UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: GUÍA DE ENTREVISTA
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Isabella David Alvarado Gato

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Está formulado con lenguaje comprensible.												X	
2. OBJETIVIDAD	Está adecuado a las leyes y principios científicos.												X	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.											X		
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.													X
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales.													X
6. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.											X		
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												X	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.												X	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.											X		
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al método científico.													X

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

SI

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, 21 de noviembre del 2018

Armando
 FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE
 DNI No. 09884149 Telf. 987179766

Anexo 2-A. Guía de Entrevista



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

Guía de entrevista

Título: “La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018”

Entrevistado.....

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar.....FechaDuración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

-

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

- -----

--
4. ¿Las publicaciones de fotografías y vídeos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?
- -----

--

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?
- -----

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?
- -----

--

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?
-
.....

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?

--

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Nombre del entrevistado	Sello y firma

Anexo 2-B. Entrevista a Estela del Pilar Hernández Rojas

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado ESTELA DEL PILAR HERNANDEZ ROJAS

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Porque si se divulga una imagen de contenido íntimo o sin el consentimiento del titular la afectación se agrava como le sucede a muchas famosas. Hecho pático que no prevé el artículo 154 del Código Penal

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

En este ámbito la intimidad ve reducido su esfera porque si bien la constitución garantiza el derecho, una persona dueña de sus actos se sobreespone, dando paso a posibles afectaciones en su contra.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Encuentra sus límites en el respeto que se debe tener por los derechos de terceras personas, este imperativo de cuidar personas lo lleva toda persona educada en principios y valores.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Por supuesto que sí, el núcleo objetivo es la injerencia arbitraria hecha la vida de terceras personas, y aquí se puede afectar la imagen, la vida privada, incluso el honor de una persona.

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

Esto es claro punto sí porque determinar autorregulación en las acciones garantiza no cometer impropios hechos terceros, así tomando en cuenta la confidencialidad resulta protegida por el titular y por terceros.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

Si se tiene idoneidad para cumplir con las acciones y obligaciones, la capacidad se encuentra presente, por lo tanto sí se puede discernir los límites de las acciones respetando de ese forma al otro sujeto.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

Sí desde un primer momento una persona no controla sus actos la excepción por no cometerse injerencias, es el consentimiento que viene de contraparte.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?


En mi opinión sí, porque asegura que una persona se desenvuelva conforme a sus acciones personales, se conozca como persona, guarde secretos sobre sí y se construya como persona.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Cuando se afectan derechos conexos a esta como el derecho a la imagen, la vida privada y el honor de una persona, es decir, no existe respeto de quien ejerce esta libertad.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Sí, porque se transgrede el desarrollo psíquico de una persona fundamental para emplear acciones, cualquier acción que lo afecte debe constituir afectación y ser plausible de una sanción.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
ESTELA DEL PILAR HERNANDEZ ROJAS	 ESTELA DEL PILAR HERNANDEZ ROJAS CONCILIADORA EXTRAJUDICIAL Reg. N° 30741 CONCILIADORA DE FAMILIA Reg. N° 4542 ABOGADA REG. CAL. N° 50527

Anexo 2-C. Entrevista a Karla Villalobos Carrera

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado... Karla Villalobos Carrera

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Porque esta red social es un canal de difusión, el artículo 154 del código penal se encuentra desfasado. No existe respeto, es de conocimiento público que personajes públicos han visto afectado su intimidad personal.

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

La constitución política del Perú garantiza este derecho, por lo tanto, en redes sociales la concepción sigue siendo la misma que en cualquier otra situación.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

El límite a tomarse en cuenta, desde mi opinión es otorgar consentimiento. Actuando en segundo plano esta concepción no jurídica evita la comisión de un hecho delictivo.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Si, porque este tipo de publicaciones puede afectar el derecho a la imagen, el honor y la vida privada, que son con nexos a la intimidad personal.

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

No resulta suficiente autorregular actos, es un deber que no se obedece en muchas ocasiones a un imperativo legal. Por lo tanto, se tiene que amparar los derechos en declaraciones de normas expresas.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

La capacidad de discernir está basada en imperativas propias y calidad moral de una persona. Entonces no todos los seres humanos puede respetar los derechos de otros.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación? NO, porque el consentimiento actúa en segundo plano, nace desde el posible afectado, además el consentimiento tiene estándares a ser evaluado.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?


Si contribuye, ya que se otorga a cada individuo en espacio donde convergen aspectos de su personalidad de carácter íntimo. Así una persona se desarrolla para su posterior inserción en la sociedad.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Cuando se realiza un ejercicio abusivo de esto, es decir, cuando la conducta es calificada como libertinaje, la libertad de expresión también contribuye a este derecho porque ayuda a manifestar el sentir personal.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Siendo que la intimidad personal y la libertad de expresión derechos contribuyentes a este derecho se pueden cometer arbitrariedades que puedan llegar a configurarse como acciones delictivas.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
Karla Villalobos Carrera	 KARLA ESTHER VILLALOBOS CARRERA RELATORA TERCERA SALA PENAL LIQUIDADORA CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA NORTE

Anexo 2-D. Entrevista a Jorge Luis Córdova Coronado

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado: Jorge Luis Córdova Coronado

Cargo/Profesión/Grado Académico:

Institución:

Lugar: Fecha: Duración:

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Se exponen aspectos íntimos de una persona a través de facebook debería estar previsto en la norma penal, se hace necesario.

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

Es el mismo concepto respecto de la intimidad que se tiene en la vida real, existen opiniones contrarias al respecto, pero en mi opinión, este derecho es absoluto en el ámbito que se desarrolla.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Considero que el respeto, es un valor inculcado durante el desarrollo temprano de cada persona, no se enseña en los contenidos de las normas jurídicas.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebookque vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Si, porque el bien jurídico protegido en muchos casos es la vida o la salud, pero dados las circunstancias puede tipificarse como delito de dolo.

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

En mi opinión no, porque el bien es un deber no se requiere a todo ser humano para que actúe con la debida diligencia, presento subjetividad al respeto.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

Aquí aplica la subjetividad, cada ser humano actúa en base a sus propias convicciones, no todos adquieren una regla general, ejemplo: Comensales y Libres.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

Si, siempre y cuando sea válido, si bien se manifiesta de forma parte, esta excepción aprueba al ejecutor de la acción a no cometer una posible acción delictiva.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?



Claramente sí, asegura un espacio de desarrollo personal íntimo, asegura éxito en las relaciones sociales que puede desarrollar el individuo en base a su profesión, labor u otros que desempeñe.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Por un ejercicio abusivo, no contribuye legal ni personalmente, pero sí también contribuyen al desarrollo personal, expresarse es una cualidad nato reconocida hoy como derechos.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Partiendo de la premisa que tanto la libertad de expresión como la intimidad personal contribuyen a este derecho en ejercicio íntegro de estos puede ejecutarse como acción delictiva.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
<p><i>Jorge Luis Corobva Coronado</i></p>	<p>   PODER JUDICIAL DEL PERÚ JORGE LUIS COROBVA CORONADO ASISTENTE JUDICIAL TERCERA SALA PENAL LICENCIADORA CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA NORTE </p>

Anexo 2-E. Entrevista a Fitzgerald Contreras Santa Cruz

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado..... FITZGERALD CONTRERAS SANTA CRUZ

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Porque puede difundir imágenes de contenido íntimo incluso video a gran escala como los medios de comunicación social que prescribe el Art. 754 del Código Penal.

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

Se puede una persona se encuentra mucho más expuesta la esfera íntima de la persona se ve reducida ante esta exposición.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Una de esas circunstancias sería el consentimiento porque nace de la voluntad de tercera persona, que de no otorgarlo puede vulnerar su intimidad

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Si, debido a que esta publicación va contra los derechos de la persona quien no dio su consentimiento para esta publicación

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

NO porque la autorregulación requiere de la propia conducta y acción de cada persona. Si no existe límite legal se llega a configurar un basio de tipo legal.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

Como ya lo manifeste líneas arriba, los actos propios están cargados de subjetividad, no todo ser humano autorregula sus límites.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

NO porque no todo consentimiento es válido como los menores de edad, quienes también usan facebook. En el caso de una persona mayor de edad por ser una excepción hasta cierto grado.



8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?


Por supuesto que sí contribuye, fundamentalmente me refiero a que preservar un espacio privado es necesario para el desarrollo individual de una persona.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Cuando se hace un ejercicio irregular, es decir la libertad consagrada pasa a ser libertad, este no encuentra amparo legal, por el contrario siempre afecta.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Definitivamente sí, el desarrollo personal está garantizado a nivel constitucional, teniendo como finalidad la construcción de una persona y siendo este el fin del Estado, merece ser acciones delictivas.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
FITZGERALD CONTRERAS SANTO CRUZ	

Anexo 2-F. Entrevista a Doris Ruiz Riancho

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado..... Doris Ruiz Riancho

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Por que por facebook podría ser considerado como un medio de comunicación social que prescribe el Art 154 del código Penal.

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

En este contexto la intimidad personal se entiende más expuesta, el ámbito de privacidad se ve reducido por que los datos personales no cubren este concepto

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Determinar el ejercicio de este derecho lo hace el consentimiento, que actúa en segunda planeación sobre el libre autocontrol de las acciones:

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Si, porque se llega afectar derechos como la imagen, el honor y la vida privada

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

Si, pero si bien no es una regla establecida es un mecanismo de protección al derecho a la intimidad personal.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

Si, debiendo tener en cuenta la doctrina establecida es decir idoneidad para ejercer derecho

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

Si pero al darse desde el posible afectado puede ser la regla, sin la excepción puede acitar la comisión de un hecho delictivo.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?


Si, tratándose de un derecho que resguarda el desarrollo no social de un individuo de sus propias intenciones.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Si la afecta cuando se convierte en acortamiento, afectando derechos que contribuyen al desarrollo de la personalidad por ejemplo la intimidad.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Si, porque afectan un individuo ante su desarrollo temprano es una conducta delictivamente punible ante la sociedad.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
Doris Ruiz Riancho	 Doris Ruiz Riancho ABOGADA CAL. 23632

Anexo 2-G. Entrevista a Percy La Cruz Chávez

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado: Percy La Cruz Chávez

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Porque es un canal de difusión como los medios de comunicación social, debe tipificarse en el artículo 154 del Código Penal, porque muchas veces no existe respeto.

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

La intimidad personal se encuentra garantizada por la Constitución no importa el ámbito en que se encuentre, es decir, el concepto es el mismo de la vida real.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Cuando su acción se ve completada por el consentimiento, en el sentido que, solo así no se llegue a afectar la intimidad y derechos como la imagen entre otros.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

De acuerdo, afectar este derecho por razones de bien jurídico protegido similar afectan la vida privada la imagen y el honor.

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

No puntualmente mi respuesta alegando que si no existe norma expresa no es delito, las maxims de la experiencia demuestran que las personas solo pueden respetar límites legales.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

Por supuesto que no, la capacidad tiene subjetividad en su propósito, no puedes empezar la protección de un derecho como la intimidad en esta acción.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

Solo hasta cierto punto, igual debe analizarse al concreto, no considero que sea una norma o parametro a seguir que pueda imponer legalidad.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?


Por supuesto que contribuye, ello en razón que toda persona tiene el derecho a construir un espacio para sí. Donde desarrollarse afectivamente, converger intimidades, ayuda a desarrollarse personalmente fuera de una convivencia social.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

La libertad de expresión también contribuye al desarrollo de la personalidad pero también la afecta, cuando de su ejercicio se cometen abusos en detrimento de otros derechos, otros los que como la expresión y la intimidad, honor, imagen.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Por supuesto que sí, el desarrollo de la personalidad es importante porque construye a una persona, por su convivencia en sociedad. Afectaciones a la intimidad como a la libertad de expresión configuran ilícitos penales.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
Percy LA CRUZ CHAVEZ	 <p>PODERADO JUDICIAL DEL PERU</p> <p>PERCY LUIS LA CRUZ CHÁVEZ</p> <p>RELATOR</p> <p>CUARTA SALA PENAL LIQUIDADORA</p> <p>CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA NORTE</p>

Anexo 2-H. Entrevista a Jessica Small Ruiz

Entrevistado... Jessica Small Ruiz
Cargo/Profesión/Grado Académico... Abogada del Estudio Martinez, Consultores
Institución.....
Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Porque Facebook es un canal de difusión similar a los medios de comunicación social que previene el tercer parrafo del art. 154 del Código Penal -

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

Es el mundo que se encuentra garantizado en el art. 2 de nuestra Constitución Política, por lo tanto la intimidad personal es un derecho fundamental en el ámbito que se encuentra.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Uno de sus límites es el respeto que se debe tener con la intimidad u otros derechos de terceros personas, siendo que el respeto nace de uno mismo.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Si, afectar la intimidad de una persona de forma paralela puede afectar otros derechos conexos como el derecho a la imagen, al honor, entre otros.

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

No, porque autorregular las acciones requiere de preceptos subjetivos, no es una regla objetiva a seguir, siempre es necesario la imposición de una norma.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

No, porque la capacidad varía en muchos casos según el grado de educación que tienen las personas y a ellos se suma la subjetividad de sus acciones.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

No, porque primero se debió tener en cuenta el contenido de la publicación, además que no siempre el consentimiento va a configurarse válido.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?

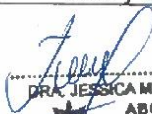
Si, porque en esa esfera intima el ser humano puede desarrollar derechos individuales que le reconozca el ordenamiento juridico penano, libre de injerencias.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Cuando su ejercicio es abusivo no se respeta el derecho de terceras personas, es decir se vuelve libertinaje en detrimento de la esfera privada.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Si, porque afectan el normal desarrollo individual de una persona que ve menguada su participación como miembro de una sociedad.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
Jessica Small Ruiz	 DRA. JESSICA M. SMALL RUIZ ABOGADA Reg. CAL 16417

Anexo 2-I. Entrevista a María Antonieta Córdova Pintado

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado..... María Antonieta Córdova Pintado
Cargo/Profesión/Grado Académico..... Juez - 3ª JUEGADO PENAL LIQUIDADOR
Institución.....
Lugar..... LIMA NORTE Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Si, el medio transmisor de expresión que en este caso es facebook incluso otorga mayor difusión al mensaje emitido, se sabe que muchas personas realizan este acto delictivo por querer mostrar social. Debe tipificarse en el Art 184 de Código Penal

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

Que la constitución garantiza la intimidad personal, quien dice que este derecho debe estar protegido, cualquiera sea el ámbito en que se desarrolle, pero en caso las redes sociales de facebook, no este expuesto en ellos

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Uno de los límites y principal en mi opinión es el respeto que se tiene no es un derecho expresamente reconocido, se instaura en cada familia en el curso de la persona humana, para una mejor convivencia en sociedad.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Si, porque la afectación a la intimidad puede desencadenar a derechos conexos que tienen distinto núcleo objetivo, pero similar objeto de protección, resguardado por ley

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

No, porque la autorregulación de los actos personales no es un mecanismo establecido expresamente como norma sancionadora en el ordenamiento penal, se necesita regular expresamente conductas que resulten antijurídicas.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

No, porque discernir límites depende de las psiquis de cada ser humano, además, existen matices subjetivos que la acompañan, no puede existir una protección amparada en esta.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

Si, porque expuesta la conducta, que puede ser nociva al derecho a la intimidad personal, el consentimiento hace nula toda acción delictiva, si cumple y cuando sea válido.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?


Si, contribuye al libre desarrollo de la personalidad porque obliga al ser humano a vivir, como tiene influencias o relaciones sociales, protegiendo de esta manera al ámbito privado reconocido por ley.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Si, cuando su ejercicio es abusivo y deviene en libertinaje que es una acción propia de individuos de acciones injerentes a la esfera de otros derechos la libre personalidad, pero también contribuye porque está fundamentado en libertad.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Si, porque el desarrollo personal que se ejerce a través del ejercicio de una labor u oficio, profesión u empresa garantizado a nivel constitucional en el Art. 2 inciso 1.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
MARIA A. CORDOVA PINTADO	 PODERER JUDICIAL DEL PERÚ MARIA ANTONIETA CORDOVA PINTADO JUEZ TERCER JUZGADO PENAL UNIDAD PERMANENTE CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA NOROCC

Anexo 2-J. Entrevista a Héctor Gamarra Espinoza

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado... Héctor Gamarra Espinoza

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Porque al difundirse la publicación a través de esta red social, y es de contenido íntimo, la difusión es enorme así como los medios de comunicación social de art. 154 del Cod. Penal.

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

En estas plataformas el usuario se encuentra sobrepuesto, porque brindan datos personales, publican acciones y fotografías personales donde pasa o posibles afectaciones.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

Cuando se otorga consentimiento, es importante porque es un límite que es dado desde la contraparte, pueden existir otros límites como el respeto, pero en mi opinión el primero es más importante.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?
- Claro que sí, las fotografías pueden afectar el derecho a la imagen, el honor y la vida privada. Por lo tanto, sí puede ser pluriofensivo.

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

Hasta cierto punto sí, porque cada persona conoce los consecuencias de sus acciones, y toma como ejemplo las acciones de otros, conocen la confidencialidad si puede depender de ellos.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

Partiendo de que la capacidad según el derecho civil es reconocida para hacer valer el derecho y cumplir obligaciones, un ser humano sí puede discernir sus malos actos.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación?

En algún grado sí, puede ser una excepción pero primero está el autocensura de los actos, si alguien da su consentimiento, los menores de edad por ejemplo no son válidos.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?


Es un derecho que contribuye de todos modos a la intimidad, porque garantiza el desenvolvimiento temprano de una persona para luego proyectarse a la sociedad.

9. ¿De qué manera la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Cuando se convierte en libertinaje porque una persona no autorregula sus acciones, interfiriendo de esa manera al desarrollo personal sea en el ámbito privado, laboral o profesional.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Por supuesto, el desarrollo personal se encuentra garantizado en la Constitución artículo 2, inciso 1, por lo tanto su afectación sí constituye acción delictiva.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
Hector Gamarran Espinoza.	 Hector S. Gamarran Espinoza ABOGADO CAL. 25921

Anexo 2-K. Entrevista a Patricia Elizabeth More Salinas

Anexo 2

Guía de entrevista

Título: "La libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte, 2018"

Entrevistado Patricia Elizabeth More Salinas

Cargo/Profesión/Grado Académico.....

Institución.....

Lugar..... Fecha Duración.....

Objetivo general

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

1. A su consideración ¿Por qué la libertad de expresión en la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook puede configurar una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal?

Porque al difundir una imagen o video que afecta la intimidad, esta red social puede ser de igual o mayor difusión que un medio de comunicación social.

2. ¿Qué se entiende por intimidad personal en redes sociales?

Un espacio privado que tiene cada persona en esta red social, lo garantiza la Constitución y tratados internacionales a los que el Perú se encuentra adscrito.

3. ¿En qué circunstancias el derecho a la libertad de expresión encuentra sus límites en la red social Facebook?

El respeto que se debe tener en cuenta para con los derechos de terceros, ese es el límite a tenerse en cuenta porque nace desde el ejecutor de una acción que podría resultar delictiva.

4. ¿Las publicaciones de fotografías y videos en la red social Facebook que vulneran el derecho a la intimidad personal constituyen un hecho delictivo de carácter pluriofensivo?

Sí porque una fotografía personal e íntima expuesta daña la imagen de una persona. Acción que puede afectar incluso su vida privada si se difunde sin su consentimiento.

Objetivo específico 1

Explicar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

5. ¿La autorregulación de los actos personales resulta suficiente para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal?

No, la confidencialidad tiene que estar protegida por ley, la autorregulación tiene carácter subjetivo, no es suficiente, se necesita sancionar la conducta delictiva.

6. ¿Se puede inferir que todo ser humano capaz puede discernir los límites de sus derechos para respetar los derechos de otros sujetos?

Respetar derechos de otros sin norma alguna conllevaría a tomar en cuenta los valores personales y de ahí nace la capacidad. Por lo tanto, no todo ser humano respeta los derechos de otros.

7. ¿La acción de otorgar consentimiento para la publicación de fotografías y videos en la red social Facebook constituye una excepción a la autorregulación? En determinación del objetivo expuesto sí, porque ello anula toda posibilidad de cometer un delito, pero debe anularse la incapacidad de algunos sujetos.

Objetivo específico 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

8. ¿El derecho a la intimidad contribuye o no contribuye al libre desarrollo de la personalidad?

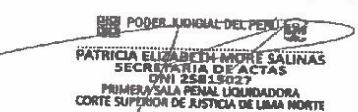
Si contribuye, porque garantiza que una persona se desenvuelva de forma individual aislada de relaciones sociales. Pero que amienten sus bases como miembro de ella.

9. ¿Cómo la Libertad de expresión afecta el desarrollo de la libre personalidad?

Cuando se ejerce de forma total y absoluta sin respeto a los derechos de terceros. Pero, no solo afecta, de forma correcta contribuye al desarrollo de la personalidad.

10. ¿Configura acción delictiva las acciones en menoscabo a derechos que tutelan el desarrollo de la personalidad?

Si porque afectan a un individuo que en muchas ocasiones son de afecación psicológica por lo que al no ser visibles no se les brinda importancia, pero si deberían ser delitos.

Nombre del entrevistado	Sello y firma
Patricia Elizabeth More Salinas	 PODER JUDICIAL DEL PERU PATRICIA ELIZABETH MORE SALINAS SECRETARIA DE ACTAS CMI 25815027 PRIMER SALA PENAL LIQUIDADORA CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA NORTE

Anexo 3: Ficha de Validación de Análisis Documental



VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: RODRIGUEZ FIGUEROA JORGE
 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente de la Universidad César Vallejo
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: GUÍA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL
 1.4. Autor(A) de Instrumento: BRALLANO DAVID ALVARADO GARCIA

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN:

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. PRESENTACIÓN	Responde a la formalidad de la investigación.													
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.													
3. ACTUALIDAD	Considera información actualizada, acorde a las necesidades reales de la investigación.													
4. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.													
5. COHERENCIA	Existe coherencia entre los objetivos y supuestos jurídicos.													
6. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.													
7. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.													

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El instrumento cumple con los requisitos para su aplicación
- El instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

96	%
----	---

Lima, 18 de noviembre de 2018

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE

DNI No

DR. RODRIGUEZ FIGUEROA JORGE
 ABOGADO CAL N° 1048
 ADMINISTRADOR CLAP 3363

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: Salas Quispe, Mariano Roldo
 1.2. Cargo e institución donde labora: DTG - UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de Análisis Documental
 1.4. Autor(A) de Instrumento: BRAUNO DAVID ALVARADO GARCIA

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN:

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. PRESENTACIÓN	Responde a la formalidad de la investigación.												X	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												X	
3. ACTUALIDAD	Considera información actualizada, acorde a las necesidades reales de la investigación.												X	
4. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.												X	
5. COHERENCIA	Existe coherencia entre los objetivos y supuestos jurídicos.												X	
6. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												X	
7. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												X	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El instrumento cumple con los requisitos para su aplicación
- El instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación

Si

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

95 %

Lima, _____ de 2018


 FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE

DNI No. 06989923 Telf.: 953 526951

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: FLORES MEDINA, ELEAZAR ARMANDO
 1.2. Cargo e institución donde labora: DOCENTE UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: GUÍA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL
 1.4. Autor(a) de Instrumento:

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MÍNIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Está formulado con lenguaje comprensible.													X
2. OBJETIVIDAD	Está adecuado a las leyes y principios científicos.											X		
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												X	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												X	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales.												X	
6. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.											X		
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.													X
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.												X	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												X	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al método científico.												X	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

SI

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, 10 de octubre del 2018

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE
 DNI No 09884149 Tel: 989.139266

Anexo 3: Análisis Documental

Anexo 3-A. Análisis del EXP N° 24304 – 2009

NOMBRE DEL INSTRUMENTO : EXP N° 24304 – 2009
NOMBRE DEL QUERELLANTE : Jorge Yamil Mufarech Nemy
AÑO : 2009

OBJETIVO GENERAL

Determinar la libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y por qué configura una acción delictiva de afectación al derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

ÍTEM	MARCAR	
	SI	NO
Conforme la parte expositiva de la sentencia se aprecia que la materia de <i>litis</i> es el delito contra el Honor – Difamación Agravada. El querellante Mufarech Nemy alega que el querellado José Alejandro Godoy Mejía, a través de su blog virtual “Desde el Tercer piso” realizó una publicación donde del contenido del texto le atribuía ilícitos penales de Defraudación Aduanera, Aprovechamiento de Cargo Público e Incumplimiento de Deberes funcionales. El querellado al deponer en su declaración instructiva se considera inocente de los cargos que le imputan alegando que su blog es de corte periodístico-político, y difunde noticias desde otros portales periodísticos realizando una copia fiel de los mismos, pero sin el ánimo de lesionar derechos de terceras personas. Durante su argumentación la jueza, precisa que el Estado peruano reconoce el derecho a la libertad de información, pero que ésta se ejerce con respeto hacia los otros derechos; además, agrega que la Constitución Política (1993) en su artículo 2° inciso 7 reconoce el derecho al Honor y conexos. Calificó que el <i>animus difamandi</i> sí existe en el querellado, y que además “ha sido de conocimiento de la ciudadanía en general, a través de un medio de	X	

comunicación social (dirección de internet)”, el cual por su naturaleza ha sido de conocimiento nacional a internacional. Por esas razones la jueza del Trigésimo Tercer Juzgado especializado en lo penal falló condenando al querellado por el delito contra el Honor – Difamación Agravada, imponiéndole tres años de pena suspendida.		
---	--	--

Al analizar la sentencia, se tiene en cuenta que los derechos que se contraponen son el derecho a libertad de información (por parte del querellado) y el derecho al honor (por parte del querellante). En ese escenario se adjudica la comisión de un delito, que incluso tiene mayor desvalor en su acción delictiva porque el ataque se difundió por un medio que tiene la capacidad de trascender tanto a nivel nacional como internacional. La jueza consideró que un blog (situado en una dirección web) es un “medio de comunicación social”, que por lo tanto el querellado no había sido diligente en su actuar cuando al realizar la publicación no consideró que trasgredía los límites de la libertad de información.

La jueza consideró que un blog, que al igual que la red social Facebook es una plataforma virtual, ambas existen gracias a la internet, y son grandes canales de difusión de contenido e información. Pero no fundamenta porque razones socio jurídicas es considerado “medio de comunicación social”. En el ordenamiento jurídico peruano no existe norma alguna que contenga fundamento expreso al considerar a las plataformas virtuales (foros, redes sociales, blogs) como medios de comunicación social. En la doctrina se discute aún si debería ser o no considerados como los clásicos medios de comunicación social (Radio, TV, prensa escrita).

Aun así, la magistrada arriba a la conclusión de que al ser el blog una plataforma de difusión a gran escala, el ilícito penal se agrava. Y mantiene una línea argumentativa de considerar que existe un tipo penal de tendencia, es decir, que en el sujeto activo del delito sí existe el ánimo de cometer el ilícito. Entonces, se concluye que una plataforma virtual sí es un canal de difusión que agrava la comisión de un delito

Anexo 3-B. Análisis de la STC N° 6712 – 2005-HC

NOMBRE DEL INSTRUMENTO : STC N° 6712 – 2005-HC
NOMBRE DEL RECURRENTE : Magaly Medina y Ney Guerrero
AÑO : 2005

OBJETIVO ESPECIFICO 1

Determinar la autorregulación de los actos personales y la suficiencia para proteger el carácter confidencial del derecho a la intimidad personal, en Lima Norte 2017.

ÍTEM	MARCAR	
	SI	NO
En el presente caso, los recurrentes interpusieron demanda de Hábeas Corpus contra los Magistrados de la Primera Sala Penal Transitoria de la Corte Suprema, solicitando que se declare la nulidad del proceso seguida en su contra, hasta la etapa de instrucción. Como argumentos presentan que al momento de resolver tanto en primera instancia como en segunda instancia, y condenándolos a pena suspendida por delito contra la Libertad – Violación de la Intimidad Personal, los magistrados no tomaron en cuenta su actuar, es decir, antes de emitir el reportaje titulado “Las Prostivedettes” por señal abierta (canal 9) ellos tuvieron la opinión legal de un abogado, que los asesoró indicando que tal reportaje no afectaba derecho alguno de la vedette Mónica Adaro, y lo postularon como medio de prueba, que les fue denegado; además que, el derecho a la intimidad personal no contempla la prostitución. El Tribunal en sus argumentos jurídicos expuso que los recurrentes debieron ser actuar con diligencia antes de emitir el referido reportaje, que la opinión legal del asesor legal de ninguna forma hubiera podido exculpar o disminuir la responsabilidad de los querellados; por lo tanto, resulta válido que el juez de primera instancia haya denegado el medio probatorio postulado por no ser de interés para el proceso penal. Reconoció que el ámbito de la privada que	X	

fue objeto de violación fue el derecho a la intimidad, el cual garantiza el libre ejercicio de la personalidad moral en el cual la persona puede realizar los actos que crea conveniente, además, la grabación de las relaciones sexuales fue grabada sin su consentimiento. La difusión del contenido no era de interés público, por esas razones el Tribunal Constitucional resolvió declarar INFUNDADA la demanda.		
---	--	--

De la sentencia del Tribunal Constitucional entre los múltiples derechos que se encuentran inmiscuidos, resaltan el derecho a la libertad de información y el derecho a la intimidad personal. En sede constitucional se confirmó que los recurrentes si habían cometido el delito contra la Libertad – Violación de la Intimidad personal. Y los fundamentos jurídicos de la comisión del ilícito realzan un enfoque constitucional. Los recurrentes de alguna manera alegaban que no tenían responsabilidad penal, ello porque el asesor legal les dijo que si exhibían el reportaje no se vulneraba ningún derecho de quien fuera la posterior agraviada. De la resolución del Tribunal Constitucional se infiere que los recurrentes debieron haber tenido autorregulación de sus actos personales, porque debieron actuar con diligencia en su calidad de productor y presentadora, respectivamente, y no tratar de traspasar la responsabilidad de sus actos a terceras personas; además el ilícito ya lo habían perpetrado desde que filmaron sin consentimiento y en espacio privado las relaciones sexuales de la agraviada.

El Tribunal Constitucional en su fundamentación dejó claro que el derecho a la intimidad personal tiene carácter confidencial, ello porque, si bien los recurrentes alegaban que la difusión de la grabación encontraba su importancia al demostrar que la agraviada ejercía la prostitución clandestina, por ende, era de interés público. Pero el Tribunal reconoció que la intimidad personal es un espacio en el que la persona pueda desarrollar las actividades que guste, porque tiene derecho a un espacio privado y confidencial, en el que ninguna otra tiene el derecho de intervenir.

Anexo 3-C. Análisis de la STC N° 867 – 2011-PA

NOMBRE DEL INSTRUMENTO : STC N° 867 – 2011-PA
 NOMBRE DEL RECURRENTE : Alan Quintano Saravia
 AÑO : 2014

ÍTEM	MARCAR	
	SI	NO
En este caso, el recurrente interpuso demanda de Acción de Amparo contra la Fiscal de la Tercera Fiscalía Provincial Penal de Abancay, alegando que no constituyen elementos probatorios las conversaciones telefónicas que sostuvo con Tomás Gutiérrez, y por los que la Fiscal interpuso denuncia fiscal en su contra por delito de Cohecho Pasivo Propio. Agregó que la grabación de la conversación telefónica fue inducida por la representante del Ministerio Público, además de haber preparado a Tomás Gutiérrez, denotando así de la conversación la supuesta comisión del ilícito penal. Se vulneró su derecho a la confidencialidad en el secreto de las comunicaciones afectando su intimidad personal, por lo tanto, solicitó se declare la nulidad del citado elemento probatorio. La Fiscal sostuvo que la grabación de la conversación telefónica fue autorizada por el otro interviniente en la llamada (Tomás Gutiérrez) para probar la comisión del ilícito penal, en ningún momento tuvo interferencia en el actuar de Tomás Gutiérrez. El Tribunal durante el desarrollo de su sentencia reconoció que toda persona goza de la confidencialidad en el secreto de las comunicaciones protegiendo así el derecho a la intimidad personal, pero sí la otra parte interviniente en la conversación autoriza su grabación la obtención como elemento de prueba es lícito; siempre y cuando del contenido de la misma no se revelen aspectos que pongan al descubierto aspectos íntimos de alguno de los intervinientes. En cuanto a la autorregulación de los actos personales de Tomás Gutiérrez (el otro participante en la llamada) no se puede configurar que no existen, porque el propósito de la grabación de	X	

la llamada era demostrar la comisión de un ilícito penal, en donde el representante del Ministerio Público como titular de la acción penal tenía necesaria intervención. Por ello, el Tribunal declaró INFUNDADA la recurrida, porque no se afectó la confidencialidad de la intimidad personal del recurrente, más si se quedó evidencia indicios de la comisión de un hecho delictivo.		
--	--	--

Del análisis, se infiere que el recurrente alega que Tomás Gutiérrez, no fue consciente de autorregular sus actos, que por consiguiente llevaron a afectar su derecho a la confidencialidad en el secreto de las comunicaciones vulnerando de esa forma su intimidad personal. Que al producirse tal afectación la grabación de la llamada telefónica, no consentida de su parte, es un elemento de prueba nulo, porque ha sido obtenido en clara vulneración de sus derechos fundamentales. El Tribunal durante su argumentación jurídica disgregó cada hecho para poder sostener jurídicamente su decisión. Declaró que toda persona tiene derecho a la confidencialidad de sus comunicaciones porque pertenecen al ámbito de su intimidad personal, que toda persona tiene que analizar si sus actos configuran una acción delictiva en desmedro de la vulneración de derechos de terceras personas.

En este caso, determinar si la conducta de Tomás Gutiérrez que decidió grabar la conversación telefónica afectó el derecho a la intimidad personal del recurrente era el punto de énfasis. Así el Tribunal decretó que si una de las partes intervinientes en la conversación decide grabar la llamada telefónica no se configura un delito, sí y solo sí, del contenido de la misma no se revelan aspectos confidenciales relativos a la intimidad personal de alguno de ellos. De difundirse este tipo de grabación que contenga aspectos íntimos si se produce la violación al derecho a la intimidad, pero eso no sucedió en el presente caso. El recurrente de alguna forma tiene la intención de tergiversar lo ocurrido suponiéndose como la víctima alegando que la conversación fue incluso inducida por la Fiscal. Pero de la escucha de la grabación se concluye que no se hace mención a ningún aspecto íntimo del recurrente, pero sí queda en evidencia indicios de la comisión de un hecho delictivo que deberán ser investigados por la Fiscalía.

Anexo 3-D. Análisis de la STC N° 2976 – 2012-PA

NOMBRE DEL INSTRUMENTO : STC N° 2976 – 2012-PA

NOMBRE DEL RECORRENTE : Ronald Arenas Córdova

AÑO : 2013

OBJETIVO ESPECÍFICO 2

Determinar de qué manera la libertad de expresión afecta al desarrollo de la libre personalidad, en Lima Norte 2017.

ÍTEM	MARCAR	
	SI	NO
El presente caso trata sobre la demanda de Amparo que interpone el recurrente contra el Semanario “El Búho” en la que solicita que el medio periodístico no realice más publicaciones que lo inmiscuyan porque del contenido de estas se aprecia el animus de dañar su derecho a la intimidad personal imagen, y mellar las actividades que realiza en el ejercicio del cargo de función pública que desempeña. El Semanario contestó la demanda alegando que lo que pretendía el recurrente era censurar el ejercicio de su libertad de expresión y/o información, ya que las publicaciones que realizan a través del Semanario “El Búho” como medio de comunicación social, son respecto a las actividades que desarrolla el recurrente como funcionario del Estado, y por ende, existe interés público de por medio. El Tribunal Constitucional durante el desarrollo de su resolución deja establecido la diferencia entre libertad de expresión y libertad de información, declarando que se trata de la veracidad con que se exponen los hechos. Así, el Tribunal Constitucional pasa a desarrollar si existe inminente vulneración al derecho a la intimidad personal, imagen y desarrollo personal del recurrente, que de forma coetánea afectaría el desarrollo normal de su cargo como funcionario público. Pero analizados	X	

las publicaciones del referido semanario, se verificó que los hechos expuestos corresponden a la verdad y se encuentran acreditados con documentos de descargo; en virtud a ello, el recurrente no es víctima de actos que atenten contra sus derechos, porque las exposiciones del Semanario no son hechos falsos. Por ello, el Tribunal resolvió declarar INFUNDADA la demanda del recurrente.		
--	--	--

En el caso materia de análisis, se aprecia la confrontación del derecho a la libertad de expresión y/o información y el derecho a la intimidad personal y derechos conexos. El recurrente ejerce una actividad de ejercicio público, por lo que, al alegar que la infracción que comete el Semanario afecta su derecho a la intimidad personal, honor, afecta su calidad como persona, y como consecuencia se ve mellado su derecho libre desarrollo de personalidad. Porque el fundamento de realizar determinada actividad en el acontecer diario radica en la contribución que hace al desarrollo personal de cada individuo. En el presente caso se trata de un funcionario público, tal afectación es actividad de clara vulneración, siempre y cuando, los hechos que se le imputan y difunden a través de un medio de comunicación social (prensa escrita) correspondan a hechos que son falsos o no se encuentren acreditados de forma periférica con otros elementos de cargo.

En la sentencia quedó probado que los hechos que se le atribuían al procesado a través de los artículo publicados en el Semanario “El Búho” eran hechos que correspondían a la verdad, todos ellos tenían sustento en documentos reales. Por lo tanto, en este caso, el ejercicio de la libertad de expresión no afectaba a la intimidad personal, menos violentaba el desarrollo personal de recurrente. Los argumentos que expuso en su demanda, tienen cierta disposición a formar parte de una coartada en aras de no dar a conocer a la opinión pública su desempeño. Entonces, si son hechos veraces no existe afectación al desarrollo de la personalidad, la libertad de expresión en este caso contribuye al desarrollo personal de cada profesional de investigación periodística del Semanario “El Búho”.

Anexo 3-E. Análisis de la STC N° 866 – 2000-AA

NOMBRE DEL INSTRUMENTO : STC N° 866 – 2000-AA
NOMBRE DEL RECURRENTE : Mario Machaca Mestas
AÑO : 2002

ÍTEM	MARCAR	
	SI	NO
El presente caso trata sobre la demanda de Acción de Amparo que interpone el recurrente contra Directora Subregional de Salud de la Región de Tacna. Su petitorio es que se declare la inaplicación de la Resolución Directoral N° 316-96 que le comunicó su despido, ello como consecuencia de haber cometido grave indisciplina contra la Institución en la que laboraba. Fundamenta su petición en que en ningún momento cometió grave indisciplina, sino que en pleno ejercicio de su libertad de expresión realizó comentarios en su calidad de secretario del sindicato de trabajadores al que pertenece. La medida impuesta afecta su derecho de continuar trabajando para seguir desarrollándose como profesional. La demandada alega que el recurrente en su calidad de trabajador no contó con autorización de su superior jerárquico para poder emitir comentarios, que tuvieron incidencia negativa en la imagen de la institución que lo acogió como trabajador. El Tribunal Constitucional durante el desarrollo de sus fundamentos deja sentado que todo trabajador, en virtud al Decreto Legislativo N° 276, necesita de la autorización de su superior jerárquico para poder emitir comentarios que comprometan información propia de su labor; así, queda en evidencia que el ejercicio de la libertad de expresión se encuentra limitada por una norma con rango de ley. Pero del análisis de caso en concreto, arriba a la conclusión que la decisión emitida por la emplazada está fundamentada en una interpretación excesiva del citado Decreto Legislativo, porque de la escucha de la entrevista no se evidencia	X	

que el recurrente haya emitido información de carácter confidencial o que haya comprometido con sus declaraciones la imagen de la institución. Se trata de una entrevista concedida porque el recurrente representa a un Sindicato, y en pleno ejercicio de su libertad de expresión declaró temas que necesariamente son de conocimiento público. No se puede afectar su derecho a expresarse porque el contenido de su declaración ni siquiera afecta el principio de jerarquía. Por ello, el Tribunal declaró FUNDADA la petición del recurrente, porque además la decisión vulnera su derecho al libre desarrollo de su personalidad como trabajador.		
---	--	--

Del análisis de la sentencia se aprecia que el derecho que se vio afectado de forma colateral fue el derecho al desarrollo a la personalidad. El Tribunal Constitucional ha dejado establecido que este derecho es un derecho que se encuentra garantizado en el artículo 2° inciso 1 de la Constitución, y converge toda aquella actividad que realiza el ser humano en su vida cotidiana y contribuye al desarrollo de su personalidad, el realizar actividades laborales se encuentra comprendido dentro de este concepto. La decisión tomada por la emplazada trató de censurar la libertad de expresión del recurrente, y la sanción que se le impuso lo afectó aún más porque se vulneró su continuidad a seguir desarrollando su personalidad basada en el ejercicio de la profesión que abrazó para servir a la sociedad.

El ejercicio de la libertad de expresión, en este caso, afectó su el desarrollo personal del recurrente, pero no porque así lo haya dispuesto él mismo. Sino que, un tercero argumentando un ejercicio abusivo de este derecho decidió imponer una sanción en aras de vulnerar. La libertad de expresión es un derecho que contribuye al desarrollo de la libre personalidad, pero en ocasiones también puede lesionarla, no fue este el caso. No pude argumentarse falazmente como lo hizo la emplazada para emitir decisiones que resulten nocivas para terceros, simplemente por el hecho de censurar el ejercicio de la libertad de expresión.

Anexo 4: Ficha de Validación de Cuestionario



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: Rodriguez Figueroa José Jorge
 1.2. Cargo e institución donde labora: DTC - DCU
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Cuestionario
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Ballard David Alvarado García

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Está formulado con lenguaje comprensible.													
2. OBJETIVIDAD	Está adecuado a las leyes y principios científicos.													
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.													
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.													
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales.													
6. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.													
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.													
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.													
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.													
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al método científico.													

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

96 %

Lima, del 2018

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE
 DNI No. 1072940 Telf:

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: Solis Quispe Mariano Rodolfo
 1.2. Cargo e institución donde labora: D.T.C. - UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Cuestionario
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Brelland David Alvarado Azara

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Está formulado con lenguaje comprensible.												X	
2. OBJETIVIDAD	Está adecuado a las leyes y principios científicos.												X	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												X	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												X	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales.												X	
6. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.												X	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												X	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.												X	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												X	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al método científico.												X	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD


- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

Si

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, del 2018


 FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE
 DNI No. 06989923 Telf.: 953526951

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO
I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: FLORIS MEDINA ELEAZAR ARMANDO
 1.2. Cargo e institución donde labora: DOCENTE UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: QUESTIONARIO
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Brelland David Alvarado Garcia

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MÍNIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Está formulado con lenguaje comprensible.												X	
2. OBJETIVIDAD	Está adecuado a las leyes y principios científicos.												X	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.											X		
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.													X
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales.												X	
6. INTENCIONALIDAD	Está adecuado para valorar las categorías.												X	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.											X		
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos y supuestos jurídicos.													X
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde a una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												X	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al método científico.												X	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

SI

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, 21 de noviembre del 2018

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE

DNI No. 09884149 Telf: 9897779366

Anexo 4-A. Encuestas

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: _____
Edad: 27 Sexo: M Grado de instrucción: SUPERIOR

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la Intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
☒ a) Si
☐ b) No
☐ c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la Intimidad personal en la red social Facebook?
☒ a) Si
☐ b) Nunca
☐ c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
☒ a) Si
☐ b) No
☐ c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - ☒ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- a) De acuerdo
 - ☒ b) En desacuerdo
 - c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: X
Edad: 20 Sexo: F Grado de Instrucción: Universitaria

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
 - a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
 - a) Si
 - b) No
 - ☒ c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
 - a) Si
 - b) Nunca
 - ☒ c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
 - a) Si
 - ☒ b) No
 - c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
 - a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☐ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☒ c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) Sí
 - ☐ b) No
 - ☐ c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: _____

Edad: 21 Sexo: M

Grado de instrucción: Superior

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
 - a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
 - a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
 - a) Sí
 - b) Nunca
 - ☒ c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
 - a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
 - a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☐ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☒ c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) Sí
 - ☐ b) No
 - ☐ c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: X
Edad: 22 Sexo: Masculino Grado de Instrucción: Universitaria

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
☐ a) Sí
☒ b) No
☐ c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
☒ a) Sí
☐ b) Nunca
☐ c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - ☒ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: X
Edad: 23 Sexo: M Grado de instrucción: Universitario

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
a) Sí
☒ b) No
c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
a) Si
☒ b) No
c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
a) Si
☒ b) Nunca
c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
a) Si
☒ b) No
c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- ☒ a) De acuerdo
☐ b) En desacuerdo
☐ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
☐ b) En desacuerdo
☐ c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
☐ b) En desacuerdo
☐ c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☐ a) De acuerdo
☐ b) En desacuerdo
☒ c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: X
Edad: 23 Sexo: M Grado de Instrucción: Universitario

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
a) Sí
☒ b) No
c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
a) Si
☒ b) No
c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
☒ a) Si
b) Nunca
c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
☒ a) Si
b) No
c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
☒ a) Sí
b) No
c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) Sí
 - ☐ b) No
 - ☐ c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☐ c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☐ a) De acuerdo
 - ☐ b) En desacuerdo
 - ☒ c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: _____

Edad: 35 Sexo: M Grado de instrucción: Superior

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
☐ a) Sí
☒ b) No
☐ c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
☒ a) Sí
☐ b) Nunca
☐ c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - ☒ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- a) De acuerdo
 - ☒ b) En desacuerdo
 - c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: _____

Edad: 42 Sexo: F Grado de instrucción: Superior

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
☐ a) Si
☒ b) No
☐ c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
☒ a) Si
☐ b) Nunca
☐ c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
☒ a) Si
☐ b) No
☐ c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - ☒ c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- a) Sí
 - ☒ b) No
 - c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: _____

Edad: 24 Sexo: F

Grado de instrucción: Superior

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?

- ☒ a) Sí
- ☐ b) No
- ☐ c) No opina

2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?

- ☐ a) Si
- ☒ b) No
- ☐ c) No sabe

3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?

- ☒ a) Si
- ☐ b) Nunca
- ☐ c) No opina

4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?

- ☒ a) Si
- ☐ b) No
- ☐ c) No opina

5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?

- ☒ a) Sí
- ☐ b) No
- ☐ c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- a) De acuerdo
 - ☒ b) En desacuerdo
 - c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) Sí
 - b) No
 - c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina

CUESTIONARIO

Nombres y Apellidos: _____

Edad: 38 Sexo: M Grado de instrucción: Superior

1. ¿La acción de publicar fotografías y vídeos en la red social Facebook puede llegar a configurar una acción delictiva?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No opina
2. ¿Considera usted que su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook, se encuentra plenamente resguardado por la ley?
☐ a) Si
☒ b) No
☐ c) No sabe
3. ¿Alguna vez ha sido víctima de violación de su derecho a la intimidad personal en la red social Facebook?
☒ a) Si
☐ b) Nunca
☐ c) No opina
4. ¿Considera usted que para la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook existen límites a respetarse?
☒ a) Si
☐ b) No
☐ c) No opina
5. ¿Considera usted que antes de realizar una publicación en la red social Facebook debe analizar el contenido a publicarse?
☒ a) Sí
☐ b) No
☐ c) No sabe

6. ¿Considera usted que por el contenido confidencial de determinada fotografías o vídeos estos no deberían publicarse?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
7. ¿Es necesaria la publicación de una norma penal que regule la sanción a imponerse a personas que no tengan la capacidad de autorregular sus acciones en la red social Facebook?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
8. ¿Considera usted que la acción de publicar fotografías o vídeos en la red social Facebook forman parte del desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) Sí
 - b) No
 - c) No opina
9. ¿De realizarse alguna publicación en desmedro de su intimidad personal considera que afecta el normal desarrollo de su personalidad?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina
10. ¿La afectación a su intimidad personal puede afectar otros derechos como la imagen, el honor y la vida privada?
- ☒ a) De acuerdo
 - b) En desacuerdo
 - c) No opina

Yo, **Eleazar Armando Flores Medina**, docente de la Facultad de Derecho y Escuela Profesional de Derecho de la Universidad César Vallejo - Lima Norte, revisor (a) de la tesis titulada "**La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte 2017**", del estudiante **Bralland David Alvarado García**, constato que la investigación tiene un índice de similitud de 18 verificable en el reporte de originalidad del programa Turnitin.

El suscrito analizó dicho reporte y concluyó que cada una de las coincidencias detectadas no constituyen plagio. A mi leal saber y entender la tesis cumple con todas las normas para el uso de citas y referencias establecidas por la Universidad César Vallejo.

Lima, 07 de diciembre de 2018.


.....
Firma
Eleazar Armando Flores Medina
DNI: 09884149

Elaboró	Dirección de Investigación	Revisó	Responsable de SGC	Aprobó	Vicerrectorado de Investigación
---------	----------------------------	--------	--------------------	--------	---------------------------------



FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook y el derecho a la intimidad personal. **Lina Norie**, 2017

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTOR:

Braulio David Alvarado García

ASESORES TEMÁTICOS:

Dr. José Jorge Rodríguez Figueroa

Dr. Mariano Salas Quirope

ASESOR METODOLÓGICO:

Dr. Eleazar Armandó Flores Medina

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Penal

LIMA-PERÚ

2018

Resumen de coincidencias

18 %

- 1 repositorio.ucv.edu.pe
Fuente de Internet 1 %
- 2 Entregado a Pontificia ...
Trabajo del estudiante 1 %
- 3 www.estudiosconstitu...
Fuente de Internet 1 %
- 4 www.cepc.es
Fuente de Internet 1 %
- 5 www.perio.unlp.edu.ar
Fuente de Internet <1 %
- 6 es.slideshare.net
Fuente de Internet <1 %
- 7 tdxcat.activar Windows
Fuente de Internet <1 %
Ve a Configuración para activar Windows.



Yo, **Bralland David Alvarado García** identificado con DNI N° **73684586**, egresado de la Escuela Profesional de **Derecho** de la Universidad César Vallejo, autorizo (**x**) , no autorizo () la divulgación y comunicación pública de mi trabajo de investigación titulado **“La libertad de expresión en la publicación de fotografías y vídeos en la red social Facebook, y el derecho a la intimidad personal, Lima Norte 2017.”**; en el Repositorio Institucional de la UCV (<http://repositorio.ucv.edu.pe/>), según lo estipulado en el Decreto Legislativo 822, Ley sobre Derecho de Autor, Art. 23 y Art. 33.

Fundamentación en caso de no autorización:

.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....



FIRMA

DNI: 43821400

FECHA: 12 de diciembre de 2018

Elaboró	Dirección de Investigación	Revisó	Responsable de SGC	Aprobó	Vicerrectorado de Investigación
---------	----------------------------	--------	--------------------	--------	---------------------------------



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

AUTORIZACIÓN DE LA VERSIÓN FINAL DEL TRABAJO DE INVESTIGACIÓN

CONSTE POR EL PRESENTE EL VISTO BUENO QUE OTORGA EL DOCENTE DEL ÁREA DE INVESTIGACIÓN

JOSE JORGE RODRIGUEZ FIGUEROA

A LA VERSIÓN FINAL DEL TRABAJO DE INVESTIGACIÓN QUE PRESENTA:

BRALLAND DAVID ALVARADO GARCIA

INFORME TÍTULADO:

LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN EN LA PUBLICACIÓN DE FOTOGRAFÍAS Y VIDEOS EN LA RED SOCIAL FACEBOOK Y EL DERECHO A LA INTIMIDAD PERSONAL, LIMA NORTE, 2017.

PARA OBTENER EL TÍTULO O GRADO DE: ABOGADO (A)

ABOGADO

FECHA DE SUSTENTACIÓN: 12 DE DICIEMBRE DE 2018

NOTA O MENCIÓN: 17



JOSE JORGE RODRIGUEZ FIGUEROA
DOCENTE DEL ÁREA DE INVESTIGACIÓN